Reſponſorum ſiue Conſiliorum
Iuris Germanicorum,

DN. IACOBI THOMINGII, VTRIVSQVE IVRIS DOCTORIS MAGNIFICI, ET COLLEGII IVRIDICI IN ACADEMIA LIPSIENSI QVONdam Præſidis ordinarii præclariſſimi:

NEC NON

DN. ABELIS STRASBVRGI, IVRECONSVLTI EXIMII, ET REIPVBLICÆ NORICÆ QVONdam Conſiliarii, cauſarumque Patroni excellentiſſimi:

Volumen Secundum.

IN QVIBVS QVÆSTIONES TAM CIVILIVM QVAM CRIMINALIVM CAVSARVM INPRIMIS ARDVÆ, ATQVE incidentes negotiorum quotidie grauiſſimorum controuerſiæ, exquiſitiſſimo iudicio ſummaque diligentia pertractantur.

OPVS RERVM AMOENA TRACTATIONE IVCVNDVM, ET DECISIONVM IVDICIOSA GRAVITATE FRVCTVOSVM: SCHOLIS deniq; & foro diſcentibus; ius item reddentibus atq; conſulentibus non minus vtile ac neceſſarium.

IAM PRIMVM EXCVSVM, HACTENVS A NEMINE VISVM, ET VArietate typorum, tam in textu quam allegationibus diſtinctum.

Acceſſit demum INDEX rerum, verborum ac ſententiarum locupletiſſimus.

Cum gratia & Sacra Cæſarea

PRIVILEGIO *Maieſtatis.*

FRANCOFVRTI AD MOENVM,
Excudebatur typis Ioannis Saurii, Impenſis; Petri Kopffij, Bibliopolæ.
ANNO CHRISTI M.DC.IX.

IACOBI THOMINGII IC.

RESPONSVM

DE MODO ET RATIONE DISCENDÆ *Juriſprudentiæ.*

QVONIAM à me ſcire deſideras, vt qua tibi proxima & quaſi compendiaria via ad iuriſprudentiæ non ſolum veram, ſed facilem etiam cognitionem pateat aditus: & quo tãdem modo ipſum hoc iter tum feliciter ingredi, tum vtiliter conficere poſſis: age morem geram deſiderio tuo: & quid ego de tota hac re ſentiam, paucis explicabo. Et primum quidem nihil refert admonere: ab Inſtitutionum imperialium libris (id quod nemo ignorat) huius ſtudii compendium eſſe primordiũ: quippe qui & optimo digeſti conſcriptiq; ſunt ordine: & potiſſimam iuris noſtri ciuilis partem, ac verum quaſi nucleum ambitu ſuo complectuntur. Illud vero monitu forte non indignum fuerit, in horum librorum cognitione lente feſtinandum, hoc eſt, neq; nimis multam, neq; viciſſim nimis paruam operam eſſe conſumendã. Nam & illi, qui ſimul ac hoſce, de quibus loquimur, Inſtitutionum libros, vel audire, vel ipſi legere cœperunt, omnes, qui in eo extant, omnium cõmentarios ſtatim euoluunt, & qui contra eorundem cognitionem leuiter tantum, & primorib. vt aiunt, labris attingunt, vtriq; ſtudiis ſuis male conſulunt. Hi, quod non ſatis firma, nec diligenter explorata ponunt principia: illi, quod copia & multitudine commentariorum, illud ipſum, quod ingredi cogitant, ſtudiorum iter ſibimet ipſi obſtruunt quodammodo atq; intercludunt, aut ſaltem non tam accelerant, quam retardant. Verũ itaq; in eiſdem iſtis libris cognoſcendis modũ adhibere qui volunt: illis neceſſe eſt, eos ſic vel audiant, vel legant, vt primum omnium veram textus mẽtem ac ſententiã perſpiciant. Quod vt aſſequantur, nihil ſane attinet, verboſa ac difficilia commentaria, ſed breues tantum quaſdam adhibere interpretationes, quæ non tã materias explicent, quam verborum intellectum ac mentem aperiant. Perſpicuis enim dubia illuſtranda ſunt, vt Cicero vult: dubiis autem vel difficilibus perſpicua quærenda non ſunt. Quo labore abſoluto minime quidem refragor, quin ſtudioſi copioſiorem adiungant horum librorum explicationem: dummodo vnum aliquem vel alterum auctorem, inprimis tamen probatum è multis deligant: pluſq; interea & temporis, & operæ ponant in ipſis textibus cognoſcendis ac perdiſcendis. Adeo quidem, vt memoriæ, ſi fieri poſſet, integros hoſce Inſtitutionum libros mandari exoptarem: aut ſaltem ita frequenter legi ac relegi: vt ſtudioſi veluti ſingulas eorum deciſiones notiſſimas animo, & prope decantatas haberent. Veruntamen hæc cum dico: non ita me velim intelligi, quaſi eos qui ad ciuilem legum diſciplinam animos primũ applicant, omnia priuato ſtudio, ſuoq;, vt dicitur, Marte conſequi poſſe exiſtimem. Nam cum nulla ars literis percipi ſine interprete poteſt: tum vel inprimis ius ciuile noſtrum (vt Cicero Trebatium grauiſſime fideliſſimeq; admonet) ex libris nequit cognoſci: qui quanquam plurimi ſunt, Doctorem tamen lumenq; deſiderant. Porro cum lectione Inſtitutionum duos illos titulos Pãdectarum, quorum alter de verborum ac rerum ſignificatione explicat, alter vniuerſales totius fere iuris regulas complectitur, non inutiliter, magnoq; adeo cum fructu ſtudioſi coniungent. Hac enim ratione non ſolum earum, quas ciuilis hæc ſcientia bene multas ac proprias habet, tum vocum, tum dicendi formarum vim ac poteſtatem (quę ad leges bene intelligendas valet ſane plurimum) verum vniuerſalia quoq; illa, certaq; & immota iuris principia, (quæ tũ ad veritatem inueniendam, tum ad controuerſias recte diiudicandas, non parum adferunt adiumenti) ex quo ſane negotio ſimul etiam addiſcent. Quam quaſi telam ſimul ac pertexerint: ad lectionem eorum ſe conferent auctorum: qui, quæ toto iure noſtro vage ſparſa diſiectaq; ſunt, ea colligũt, & in vnum quaſi corpus commode ac ſummatim redigunt; formamque adeo ipſam, & tanquam faciem iuriſprudentiæ adumbrant, & ſtudioſis ad oculos aſpectumque ponunt. Quo in genere Azonis & Hoſtienſis ſcripta, propter excellentem quandam doctrinæ præſtantiam, & tempeſtiuam iudicii maturitatem, ab eruditis potiſſimum video commendari. Nam Baldus Peruſinus, egregius non ſolum Iureconſultus, ſed eximius etiam Philoſophus, ipſum illum quem modo dixi, Azonem, vas ac fontem legum appellare minime dubitauit: & Alexander Tartagnus, ſingularis doctrinæ, maximiq; vir iudicii, Hoſtienſis ſummæ tantum tribuiſſe dicitur, vt illam omnibus legum commentariis anteponendam eſſe cenſuerit. De veteribus loquor ſcriptoribus: nam qui noſtra memoria iuris ciuilis diſciplinam compendiariè tractarunt: in his clariſſimus doctiſſimuſq; vir Matthæus Weſenbecius tam alte ædificauit, vt reliquorum in ſimili ſcriptionis genere verſantium luminib. ſane obſtruxerit. Has adhibita præparatione, ſtudioſi grauioribus etiam prælectionibus, Pandectarum ſcilic. Codicis, Decretalium, & reliquorum eiuſdem generis librorum, operam dare, & in patentem ac immenſum Iuriſprudentiæ campum excurrere, non modo non verebuntur, ſed vtiliter quoq; & fructuoſe po-

 terunt

terit: tē vtpote qui in tantas incidere ſalebras, vix ac ne vix quidem poſſi[illegible], è quibus illo, quod ſu[illegible]mus, ſi etiã adminiculo nequeat eluctari; dum tamen meminerint, commentatorum & textuum [illegible]ritatibus interpretum potiora ſemper eſſe ducenda, neque enim in diſciplina noſtra ſtudium hic incum[illegible]dum eſt, vt præter ea, quæ à commentatoribus traduntur, nihil ſcire, nihil [illegible] videamur: ſed [illegible]tius, vt (cum ſuo cuiq; iudicio vtendum ſit) ipſos legum fontes, quoad eius fieri poterit, penitus combibamus, atq; ſuccum, & quaſi ſanguinē conuertamus noſtrum: ac proinde vel ipſorum etiam interpretũ [illegible]pta, veritati ſint ne conſentanea, an vero, ab eadem diſſideant, ipſimet diiudicare, & ad [illegible] quaſi lapidem exigere poſſimus. Eam vero ad rem conſequendam plurimum ſane profuerit, ſi præterea accongatur vſus frequens, qui omnium magiſtrorum præcepta ſuperat. Nam quod di[illegible] theorice (libenter enim vtor verbis Baldi) id dicitur quaſi ſub nube: contra vero vſus & praxis verum præbe[t] legum ac iuris intellectum. Nam vt ars ſine vſu, fructus & vtilitatis expers eſt quodammodo, & vſus ſine arte mancus & imperfectus: ſic cum vſus acceſſit ad artem, tunc ſolet negotio quid præclarum ac ſingulare exiſtere. Quapropter ſi me voles audire, praxin cum ipſa ſtatim iuris cognitione cumulabis atq; cõiunges: non ita quidem, vt prius ad agendum venias, quam ad diſcendum (quod apud Ciceronem L. Craſſus præpoſtere ſe feciſſe conqueritur) ſed vt primum omnium generalem quandam adhibeas & ſummariam iuris cognitionem eaq; percepta in fidem te ac familiaritatem vnius aut alterius conferas Iuriſconſulti, ſingulari doctrina prædi[ti], nec non vſus bene in cauſis forenſibus tractandis exercitati. Ab illo nonnunquam acta legenda, nõnunquam producta, quæ vocant, tibi tranſcribenda dari petas: cum illo de praxi recte tum inſtituenda, tũ exercenda, in ſermonem nonnunquam, & colloquium venias: nonnunquam deniq; & ipſe in agendis tractandiſq; cauſis, ſi non ſeriis, at certe fictis ac commentitiis, præparationem diligentem adhibeas: ſicq; ea, quæ [illegible] gerenda ſunt in foro tanquam in acie, etiam nunc exercitatione vel ſeria, vel tali etiam quaſi ludicra prædiſcas. Hoc etenim pacto fiet, vt quas in Scholis, & priuatos intra parietes add[iſc]is leges, eas non ſolum melius intelligere, verum etiam ad praxin & vſum accommodare, & quaſi in forum deducere confeſtim aſſueſcas: &, quod conſequens eſt, tam theoriæ, quam praxeos ſtudium, vno & eodem feliciq; adeo diplomate abſoluas. Cum interim alii, qui leges primum nude & ſimpliciter in Scholis (quomodo noſter Baldus loquitur) degluciunt, & poſtea interuallo quodam interiecto, in palatus demum d[i]gerunt, duplicem impendere curam ac laborem, & duo quaſi itinera ſtudiorum, cum maximo non ſolũ tædio, ſed ſummo etiam incommodo ſuo conficere neceſſe habeant. Atque hæ quidem tum præparationes, tum exercitationes, illis ſatis eſſe poterunt ſtudioſis, qui nuda legum contenti ſcientia, Iuriſprudentiæ fines longius proferendi nullam ſuſcepere cogitationem. Atqui ego, cum me ex illorum numero eſſe profitear, qui præpotentem huius diſciplinæ Philoſophiam, anguſtiis & minutulis illis de alluuionum, vſucapionum, agnationum, tutelarum, teſtamentorum ruptorum vel raptorum, & cæterarum [illegible] exilium rerum finibus terminandam & circumſcribendam eſſe arbitrantur: multo me hercule longius cenſeo progrediendum, & ad illas, quas modo dixi, non ſatis late continuatas poſſeſſiones, adiicienda liberalium etiam & manſuetiorum latifundia diſciplinarum, ſi non omnium (nam Iuriſconſulto, cũ illo apud Ennium Neoptolemo, paucis eſt philoſophandum, cum omnino haud placeat) at certe quarundam, & illarum potiſſimum, quæ ad ius ciuile rectius intelligendum, commodius tractandum, meliuſq; tuendum ſatis eſſe videbuntur: cuiuſmodi ſunt Latini ſermonis elegantia, diſſerendi ſubtilitas, eloquendi ſapientia, doctrina de vita & moribus, hiſtoriæ antiquitas, ipſa deniq; ſacrorũ Bibliorum lectio aſſidua: quæ iuris ſtudioſo non vtiliſſima modo, ſed & ſumme neceſſaria eſt.

CONSI-

CONSILIORVM D. IACOBI THOMINGII J. U. DOCTORIS EXIMII, ET COLLEGII IVRIDICI IN ACADEmia Lipſenſi quondam Præſidis ordinarij, &c.

VOLVMEN SECVNDVM.

CONSILIVM I.

SVMMARIA.

1 *Species facti ſine caſu.*
2 *Priuatio habitum præſupponit.*
3 *Qualitas alicuius effectus quotieſcunq; eſt productiua, iſte effectus nunquam in eſſe producitur, niſi qualitatem legitime ſubeſſe probetur.*
4 *Nemo vt talis, eſt admittendus, niſi prius ſe talem eſſe oſtendat.*
5 *Petens ſe admitti, ante omnia ſe talem eſſe planum faciat.*
6 *Contractus ex conuentione legem accipit.*
7 *Negligens legem, iterum à lege negligitur: in quibus hoc valeat, num. 8.*
9 *Conditioni præciſe factæ quando parendum.*
10 *Qualitas maior in mundo non eſt, quam illa, quæ per cauſam finalem importatur, ſine qua aliquis non eſſet alias contracturus.*
11 *Pacto ſubſtantiali non ſeruato, totus contractus reſcinditur.*
12 *Cauſa ceſſante, ceſſat & diſpoſitio.*
13 *Vaſallus rem feudalem reddens deteriorem, ſeu ea abutens, feudo priuari debet.*
14 *Emphyteuta ratione deteriorationis & abuſus emphyteuſi cadere debet.*
15 *Iudex inferior ſe intromittere nequit in cauſis ad ipſius iuriſdictionem pertinentibus, niſi per viam appellationis.*
16 *Subditus contra magiſtratus ſui poteſtatem facere videtur, ſi eius iuriſdictionem ad alium traducere velit.*
17 *Priuationis pœnæ locus non relinquitur, & in quibus.*
18 *Feudum ſine culpa & cauſa ſufficienti amitti non poteſt.*
19 *Res emphyteutica quibus ex cauſis amittuntur. numero 29.*
20 *Dominium vel aliud ius nulli temere auferendum, ſed potius ſuum cuiq; relinquendum.*
21 *Argumentum à ſolitis vel communiter accidentibus in iure an valeat.*
22 *Cui ſequentia conceduntur, eidem & antecedentia conceſſa eſſe videntur.*
23 *Diſpoſitio conditionalis formam induit neceſſariam.*
24 *Contractus ab initio eſt quidem voluntatis, ex poſtfacto autem neceſſitatis.*
25 *Feudum eſt contractus nominatus: idem quoq; de emphyteuſi dicendum.*
26 *Modus ſi non impletur, contractus ideo non reſcinditur, ſed ad modi implementum agitur.*
27 *Contractus ſine mutuo duorum vel plurium conſenſu obligationis inducendæ gratia adhibito, celebrari nequit.*
28 *Ob caſuum diſſimilitudinem ab vno contractu ad alium non recte infertur.*
30 *Plura quandoq; copulatiue requiruntur, tunc concurſus omnium copulatorum eſt neceſſarius.*
31 *Priuilegium propriè quodnam dicitur: & quando in contractum tranſire dicitur. n. 32.*
33 *Perſona ſingularis priuilegio vniuerſitati conceſſo per abuſum vel contrauentionem renuntiare nequit.*
34 *Priuilegij abuſus vel contrauentio præter eius commodum tollere nihil poteſt.*
35 *Omnis iuriſdictio principi in ſuo principatu competit.*
36 *Iuriſdictio principalis in ſecundariam influit.*
37 *Pacta inter certas perſonas facta, alijs vel tertiis nec obſunt, nec proſunt.*
38 *Voluntas & propoſitum diſtinguunt maleficia.*
39 *Factum vnius alteri præiudicium generare non debet.*
40 *Inuito ius ſuum non auferendum.*
41 *Nemo compelli debet, vt inuitus quid emat vel vendat.*
42 *Alienationem rerum liberam hominibus non relinqui inhumanum eſt.*
43 *Vicinus propriè quis dicitur.*
44 *Nihil eſt, quod emi non poſſit, ſi des tantum, quantum venditor velit.*
45 *Emere ab inuito iniurioſum eſt, à non inuito quæſtuoſum.*
46 *Maior pars minori præiudicat.*
47 *Quilibet rerum ſuarum eſt moderator & arbiter iuſtus.*

48 *Quod omnes ſimiliter contingit, id ab omnibus æque cõprobari debet, num 52.*

49 *Factum partis maioris perinde accipiendum ac ſi ab omnibus factum ſit: & in quo caſu hoc valeat. numero 50.*

51 *Pars maior in vniuerſitatibus inſtar totius vniuerſitatis valet.*

53 *Caſus ſpeciales ſeu caſualia regulam non euertunt.*

54 *Remedia ſeu interdicta recuperandæ poſſeſsionis nulli niſi deiecto competere poſſunt.*

55 *Corporalia poßideri poſſunt: corporis vero expertia non item. num. 68.*

56 *Argumentum à contrario ſenſu in iure firmum.*

57 *Qui nunquam poſſedit, eius reſtitutionem petere nequit.*

58 *Qui proprio facto poſſeſsione cecidit, is nequaquam reſtitui debet. n. 62.*

59 *Vaſall & emphyteuta exæquatur, interdicto vnde vi aduerſus dominum experiri nequit. n. 72.*

60 *Spoliati reſtitutio non in iure petentis, ſed in odio ſpoliantis fundatur.*

61 *Nemo odio alieno pragrauari debet.*

63 *Spoliatus ante omnia reſtitui debet.*

64 *Nemo ſine antegrediente proceſſu iudiciali poſſeßione ſua priuari debet.*

65 *Nemo eſt ſui periculi vel negotij iudex, qui non ſibi æquiorem ſe quam aduerſario præbeat.*

66 *Exutus poſſeßione ſua legitimo iuris ordine poſthabito, ante omnia reſtitui debet.*

67 *Salinariæ partes tanquam res incorporeæ poſſ ßionem non recipiunt.*

69 *Vſus iuris vel rei incorporalis inſtar poſſeßionis locum habet.*

70 *Priuatus quaſi poſſeßione iuris alicuius incorporalis, poteſt vti remedio reſtitutorio.*

71 *Vaſallus reſtitutionem petere nequit, & quando poteſt.*

73 *Argumentum à Vaſallo ad Emphyteutam in iure an valeat.*

74 *Vaſallus intra annum & diem inueſtituræ renouationem non petens feudo priuatur.*

75 *Interdictum vnde vi contra ſolum ſpoliantem vel deijcientem an competat.*

1 Caſus ſeu ſpecies facti: Die fragen / darauff ein Rathſchlag begert wird / erhalten ſich folgender geſtalt. Erſtlich / ob C. N. vnnd ſeine Conſorten jhre theyl deß Saltzwerckes auß Vrſachen / ſo in der Schrifft / die an den Herrn Adminiſtratorn J. G. den 5. Decembris Anno / &c. 68. außgehen laſſen / begriffen / verwircket haben / wie es J. G. daß dafür gäntzlich halten / vnd ob J. G. im Rechten gegründet / darwider ſie beharren köndten.

2 Im fall / daß J. G. etwa im Rechten nicht genugſam gegründet ſein / vnd das beharren möchten (da ſie ſich deſſen doch bißhero an etlichen Orthen haben belernen laſſen vnd J. G. beyfällig finden) vnd welcher geſtalt dann J. G. dieſer Leuth auß den Saltzwercken gar möchten ledig werden. Dann J. G. dieſe Meutmacher / die nur zu Vnfriden vnnd allerley Verwirrung vnnd Verhindernuß befliſſen / kurtz nit dabey wiſſen wöllen. Vnd ehe anders darüber leyden vnd vornemmen.

3 Da ſolches auch mit Recht zuerhalten nit möglich ſein ſolte / welches doch J. G. nit hoffen / ob dann nicht N. vnd ſeine Officien als der wenigere theyl der Gewercken vnd nur der achte theyl / dem mehrentheyl / als 17. theylen den anderen gehorſamen Gewercken folgen müſte / In gäntzlicher Anſtellung / Anordnung / auch verkauffen deß Saltzwercks / vnd ſo weit als die ſibentzehen theyl mit Doctor G. N. vermüge deß Kauffbrieffs verfahren vnd ſich eingelaſſen.

4 Wann ſolches auch nit folgen ſolt (dz doch J. G. vor vnzweyfelich halten / ſich auch deſſen vielfältig in Rechten haben belernet laſſen) ob dann J. G. C. N. vnd ſeine Conſorten jhnen jhre theyl wider zu reſtituiren ſchuldig.

5 Weil ſich N. vnd ſeine Conſorten mit Doctor G. N. Ann. 69. außweiß der beygelegten Schrifften / gegen einer Anklag allerdings verglichen vnd vertragen / vnd doch hernach als N. 200. Thaler anlehens von Doctor N. hinweck / den Vortrag durch eine zugeſchickte / vnerbahre Notell der Verſicherung (welche Notell der Doctor nicht eyngehen können noch wollen) wider vmbgeſtoſſen / ob ſeyn Doctor N. jme N. vnd Conſorten zuuorn vbergebene Notell der Verſicherung (mit dere gleichen ſich denn J. G. auch die anderen Gewercken alle haben ſättigen laſſen / vnd zufrieden geweſen) genugſam zu Recht ſey oder nit / weil es doch außweyß deſſelben Vertrags allein an der Verſicherung beſtanden.

DEI OPT. MAX. AVXILIO.

DIe vorſtehende fünff fragen mit verleihung Göttlicher Hülff vnd Gnade / ſo viel ſich die zeit kürtz halben leyden will / gründlich zu reſoluiren / leſſet ſich ſo viel anfänglich die erſte frag anlangt / gäntzlich darvor anſehen / daß C. N. vnd ſeine Conſorten jhre rechtliche Vrſachen / ſo in der Wolgebornen vnd Edlen Herren der G. zu M. vnnd Edler Herren zu F. M. G. H. an den Herrn Adminiſtratorn den 6. Decembr. Anno 68. außgegangenem Schreiben begriffen / verwircket / ja daß auch C. N. derſelben nit vehig ſein könne / auß vrſachen ſo bald hernacher ſollen deduciret werden. 1

Vnd demnach eine gemeine Rechtsregul: Quod priuatio præſupponit habitum. *l. manum* [illegible] *ff. de iuſt. & iur. & l. decem. de verbor. oblig.* So wollen wir 2 erſtlich

erſtlich außfündig machen / daß gemeldeter N. keiner
theyl in der Aruerischen Saltzwerck vehig/ſintemal dz
von wolgedachten Herrn Graffen darüber gegebenes
Priuileg um klärlich diſponiret / daß keiner / er ſey iñ
oder auſſerhalb der Graff vnd Herꝛſchafft / in befreytē
oder vnbefreyten Häuſern geſeſſen / zum Gewercken
angenommen werden ſoll / er habe denn zuvor dz bür-
gerliche Recht zu A. erlangt / ſeine gebürliche Bürger-
pflicht gethan vnd ſein Bürgerrecht gelöſet / Da doch
gemeldter Claus N. vnd neben jhm etlicht andere ge-
wercken mehr / das Bürgerrecht zu A. niemals erlan-
get oder gelöſet / viel weniger aber die gebürliche Bür-
gerliche Pflicht geleiſtet / Vnd ſich alſo dem Priuile-
gio gemeß nicht habilitiert oder qualificieret gemacht.
Nun iſt aber klares Rechtens: Quoneſcunq; qua-
3 litas † eſt productiua alicuius effectus, quod eiuſce-
modi effectus nunquam producatur in eſſe, niſi il-
lam qualitatem ſubeſſe legitime comprobetur. Te-
xtus eſt notabilis *in l. cum actum. in fin.* & not. ibidem
Dd. *de negot. geſt.* tradit Bart. *in l. non ſolum. §. ſed vt pro-
bart. de oper. nou. nunciation.* & idem Bartol. *in l. 1. §. i-
tem quaſitum de aq. quotidian. & aſtiu.* cum ſimilib. al-
legatis per Panthaleo. Calder. de Crem. *in repetitio. l.
2. num. 274. C. de reſcindend. vendition.* Hinc vulgo di-
4 ci ſolet, non eſſe † quempiam admittendum, vt ta-
lem, niſi antea planum faciat ſe eſſe talem *l. non ignora-
rat. C. de iis, qui accuſ. non poſſ.* & not. ibidem Dd. præ-
ſertim autem Bartolus, quippe qui in ſpecie quo-
dammodo ſcribat, quod ſæpe dicant ſtatuta ciuem
admittendum ad quippiam, & non alium (quemad-
modum in propoſito idem diſponit prædictum
5 priuilegium.) Et quod ea propter is, qui ſe † admit-
ti petit, ante omnia probare debeat ſe eſſe talem.
Vorserſte.

Zum andern. Wann gleich C. N. ſich dem Priui-
legio gemeß habilitirt haben / vnd alſo diß A. Saltz-
wercks pro certis portionibus vna vel pluribus ve-
higſein möchte (ohne abbruch der Warheit zu ſetzen)
ſo leßt ſichs dannoch nachmals darvor anſehen / dz er
vnd ſeine adhærenten ſich jhrer theyl daſelbſt verluſtig
gemacht / ſintemal ſie die darinnen außgedingte Con-
dition vnd maß / muthwilliger gefährlicher weiß vber-
ſchritten. Etenim certi & manifeſti iuris eſt, quod
6 contractus † ex conuentione legem accipiant. *l. 2. in
fin. famil. erciſcunda. l. 1. § ſi conueniat. L. Lucius in fin. depo-
7 ſit. & l. contractus. de regul. iur.* Et quod porro † is qui
negligit legem, negligatur viciſſim à lege, indignuſ-
que eſſe cenſeatur, qui beneficio eius iuuetur. *§. ex-
traneu.* & not ibidem Chriſtophor. Port. *num. 4 Inſt.
de hæredum qualitat. & different.* per illum textum, &
l. fin. §. penultim. Cod. de iure deliberand iuncta *l. auxili-
um. in fin. de minoribus.* Et hoc potiſſimum obtinet
8 in contractibus † vel diſpoſitionibus ſub conditi-
one factis, vtpote quæ formam neceſſitatem indu-
cat. Bald. *in authent. matri & auia. Cod. quan. mul. tu-
tel. offic. fung. pot.* per textum *notabilem in l. prætor. in
princip. de collation bonor.* Iaſ. *in l. cum quid in 2. lectura.
numer. 15. in fin ſi cert. petat.* Aretin. & Alexand. *in l. 2.
de vulgar. & pupillar ſubſtitut.* & Lancellot. Gallian. *in
l. Gallus. §. quidam recte. num 37. de lib. & poſthum.* in-
9 deque fit, quod conditioni † præciſe & in forma
ſpecifica pareodum ſit, ſatiſque faciendum. *l. qui hæ-
reds. in princip. & l. Maxim. de condition. & demonſtra-
tion.*

Dieſen kompt ferner zu ſteur / daß die Herrn Gra-
ven das Saltzwerck derowegen verliehen / auch das
Priuilegium darumb gegeben / damit es zu beförde-
rung vnd auffrechnung gemeyner Statt vnd gantzer
Graff. vnd Herꝛſchafften verwandtē gereichen möch-
te. Vt proinde propter hanc cauſam tanquam fina-
lem, videatur facta conceſſio Salinarum & priuile- 10
gij. At vero non eſt maior † qualitas in mundo quã
illa, quæ importatur per cauſam finalem, ſine qua
alias contracturus aliquis non fuiſſet. Baldus, *in au-
thent. præſente, num. 4. C. de fideiuſſ.* per textum *in l. ſi cre-
ditor, C. eod. tunt.* ex quo fit, quod tunc, quando non 11
ſeruatur † pactum ſubſtanciale, totus reſcindatur
contractus. *l. cum te, C. de pact. int. empt & vend. compoſ.* 12
Ceſſante enim cauſa † ceſſat & diſpoſitio *l. quod di-
ctum, de pact. & l. adigere, 6. § quamuis, 2. de iur. patron. cum
ſimilib.*

Zum dritten / haben Claus N. vnd ſeine Anhän-
gige / das Saltzwerck fünff gantzer Jahr lang weder
zu nutz oder auffnemen gemeiner Statt N. vnnd der
Graffſchafft / auch der Herꝛn Graffen gebürlichen
Zehenden: Sondern viel mehr in ſtopffung vnd ver-
hinderung deſſelben allen vnd jeden / muhtwilliger ge-
fährlicher Weiſe getrieben vnd gerichtet: Nun aber iſt 13
in Rechten klärlich verſehen: Quod vaſallus † rem
feudalem deteriorem reddens, vel eadem abutens,
feudo ſit priuandus, *c. 1. § fin.* & not. ibidem Dd. *de
pace tenen. & eius violatorib.* Matth. de Afflict. *in c. 1. §.
prædictn. numer. 8. quæ fuit prima cauſ. benef amittend.* &
Franciſc. Curt. *in tractat feud. part 4. in 22. cauſa priua-
tio.* Idemq; etiam traditum eſt in emphyteuta, quod 14
ille conſimiliter † ratione deteriorationis & abuſus
emphyteuſi cadere debeat, Bart. *in l. diuortio. § ſi fun-
dum. ſolut. matrimon.* Bald. & reliqui Dd. *in authent. qui
rem. C. de SS. Eccleſ.* Et facit in ſimili optimus textus,
in l. Eleganter. in fin. de pignorat. action. Zum vierdten /
Ob wol auch mehrermeltes Priuilegiu vnter andern
vermag / daß keiner gewerck vber drey theyl deß Saltz-
wercks / Kauff- oder Pfandsweiſe an ſich bringen ſoll /
ſo hat doch dē in wider C. N. acht Theyl an ſich erpra-
cticiret / zugeſchweigen anderer viel mehr Arnckel dar-
wider er vnd ſeine Conſorten gehandelt. Atqui priui-
legium vel gratiam merito perdit, qui priuilegiũ of-
fendit, vel gratia ſibi facta abutitur. *c. priuilegium, c. ſ-
pſe. c. pl-runq;. in princ. 11. q. 3. & c gratum, de poſtulat præ-
lat l. Iudæi, C de l ed l. ſi C. de ſpectac. lib. 11.* Et notat And.
de Iſernia *in c. 1 § ſed & qui delator. n 46. circa med quæ
fuer. prim cauſ. ben-f. amitt.* Matt. de Afflict. *in modo d. c.
1. § prædictn. n. 7. & in c 1. § publici latrones. 6. verſ. quicun-
que aduocatiam, n. 6. & 7. per illum text de pac tenend. &
eius violator.* Zum fünfften / haben ſich auch C. N. vnd
ſeine Conſorten gegen irer ordentlichen Obrigkeit, ob
vnd wolermelte H. G. vngehorſam vnd widerſetzig er-
zeigt / vñ dann hierüber jhre vnbefügte händel / an den
H. Adminiſtratorn deß Primat- vnd Ertzſtiffts M. ã-
quam magiſtratum ſuperiorem immediate gelan-
gen laſſen / da jhnen doch coram iudice & magiſtr
inferiore das Recht niemals verſagt worden / daß ſie
ſich alſo in effectu vnterſtanden / die iuriſdiction ſo
wolgedachten jhren G. Herꝛn G. H. H. tanquam im-
mediato inferiori zuſtändig / zu entziehen / vnd
anderswohin zuwenden / da doch im Rechten klärlich
verſehen / quod nõ ſolum iudex inferior in cauſis ad 15
inferioris † iuriſdictionem pertinentibus, niſi per vi-
am appellationis intromittere ſe non poſſit, *S. lic. in
l. in hac. in fin. C de donat.* per text. *in l eos, C de a pell.* Ve- 16
rum etiã quod ſubditus † videatur contra ſtatutũ vel
poteſtatē magiſtratus ſui facere, ſi regimen & iuriſdi-
ctionē eius ad alium traducere conetur Bal. *in l. 1. §.
huius ſtudij, verſ. ſed ſi ſtatutum, de iuſt. & iur.* Mars. Laud.

in tr. de crimin. læſæ maieſt. q. 12. & Alex. *conſ. 13. n. 6. lib. 6.*
cum ſimil. Quodq; adeo bona ſua amittat, *leg. quiſquis,*
C. ad l. Iul. maieſt.
Zum ſechſten / Nach dem auch etliche der Gegener
mit etlichen Pferden / vnd geladenen Büchſen in das
Saltzwerck gefallen / vñ alſo daſſelb gewaltthätiglich
vnnd manu armata inuadiret / ſo ſolten ſich dieſelben /
jrer daran gehabtẽ Theyl / auffs wenigſt per eiuſmo-
di violentam inuaſionẽ billich verluſtig gemacht ha-
ben / ſecundum diſpoſitionem *l. ſi quis in tantam. C. vn-*
de vi. & §. quia tamen Inſtit. vi bon. rapt. Wie dem allem
aber / kan ich bey mir eygẽtlich / vñ in fundamento iu-
ris genugſame oder beſtändige Vrſachen nit befindẽ /
warumb E. N. vñ ſeine adhærentẽ jre theyl deß Saltz-
wercks verwirckt haben ſolten. Siue n. tales partes iu-
re feudi teneãt, (de quo tñ non paruũ addubito:) Cũ
vigore priuilegij nõ maſculis ſolum hęredib. ſed fœ-
minei quoq; ſexus perſonis ſucceſſionis iure obueni-
ant, & diſponi de eis in teſtamẽto ẽt poſſit, quorum
vtrũq; feudi naturæ manifeſte refragatur, *c. 1. in pr. &*
§. filia vero, de ſucceſſ. feud. & c. 1. in pr. de natur. ſucceſſ. feud.
cum ſimilib. ſiue vero iure emphyteutico eas habeant
(id q mihi vero propius eſſe videtur,) tũ ijs, quas mo-
do cõmemoraui, de cauſis: tum ẽt propterea, quod
conceſſio in recõpenſationem certæ præſtationis &
penſionis annuę facta fuit: neutro ſane caſu abſq; le-
gitima & ſufficiẽte cauſa, & quidẽ iure ſpeciatim ex-
preſſa priuari illis poterunt. Cum certiſſima & immo-
17 ta ſit iuris regula: quod pœnæ † priuationis nunq̃ ã
relictus ſit locus, niſi ijs ſolũmodo in caſibus, quib.
lege ſpecialiter fuerit ſancita. *cap. fin.* & ibi Dd. *de iur.*
pat. §. cum igitur, verſ. ſin autem, auth. de non elig. ſec. nub.
collat. 1. not. Alex. *in l. etiam, §. 1. ſol. matr. & in conſ. 103.*
n. 15. lib. 1. & Iaſ. *in l. 1. n. 12. cũ aliquot ſeqq. & in l. ſi quis ma-*
18 *ior 25. annis, n. 8. C. de tranſact.* Imprimis vero † feudũ
ſine culpa vel ſufficienti cauſa amitti nõ debet. *c. 1. de*
feud. ſine culpa non amittend. in rub. & nigr. & no. ibi Dd.
quæ cauſę cuiuſmodi eſſe debeant, paſſim ex libris
feudorũ, præſertim autem ex *c. 1. quæ fuit prima cau. bene-*
ficij amitt. nõ obſcure perſpicitur. Quibus aũt ex cau-
19 ſis † res emphyteuticæ amittãtur, Dd. *in auth. qui rem,*
C. de ſacroſ. Eccl. explicant, & traditur *in l. 2. & fin. C. de*
iure emphyteut. & in c. potuit, ext. de locat.
Quarum ego cauſarum cum nullam ſubeſſe vide-
am, dicere quidem aliter non poſſum, quin exiſtimẽ
eas, de quibus diſputamus, partes Salinarũ domino-
rum ſuorũ culpa vel delicto amiſſas nõ eſſe, ſicq; q
conſequens eſt ijs, quos modo dixi, dominis inuitis
20 extorqueri nõ poſſe. Nulli n. † dominiũ vel aliud iu-
ſtum temere auferendũ vel detrahendũ eſt, ſed ſuũ
potius cuiq; relinquendũ, *l. 2. in pr. de his qui ſunt ſui vel*
alieni iuris. l. fin. de pact. dotal. l. id quod noſtrũ, de reg. iur. &
l. nemo exterus, C. de Iud. Vnd ſind dieſer Deciſion die
droben diducirte rationes dubitandi gar nit zu wider.
Et quidẽ ad primum argumẽtum q attinet: Maiorẽ
propoſitionẽ, quod is ſc. qui vult admitti vt ciuis, ſe
talẽ eſſe probare debeat, *l. nõ ignorat.* vbi Bar. & Dd. *C.*
de his qui accuſ. non poſſ. cũ ſim. ſ. alleg. Hanc inquã propo
ſitionẽ non inuitus admitto. At vero minorẽ ſeu aſ-
ſumptionẽ (ſempe q Caius iura ciuitatis nõ habeat)
vt concedã, adduci non poſſum. Cũ animaduertam,
eũ in priuilegio nũ modo ſenatorẽ appellari: ſed iu-
dicem ẽt conſtitutum cauſis Salinarũ cognoſcendis
atq; dijudicãdis. Quib. certe decoratũ eũ honorib.
fuiſſe coniectura minime ſit probabile, ſi iure ciuita-
21 tis hactenus caruiſſet. argumẽto à ſolitis vel † cõmu-
niter accidentib. ducto *l. certi cond. § ſi nummos.* & no.
ib. Dd. *ſi cer. pet.* quin ẽt ſi iura ciuitatis nunquã cõſe-
cutus eſſet, attamẽ, quia in oppido N. in ſenatoriorum
ordinẽ cooptatus & iudex controuerſiarũ ad Salinas
pertinentiũ cõſtitutus fuit: eo ipſo iure ciuitatis (ſine
quo alias neutrũ officium cõſiſtere poſſet) donatus
videatur neceſſe eſt. Cui n. cõmittuntur † vel conce- 22
duntur ſequentia, eidẽ & antecedentia vidẽtur eſſe
cõceſſa, *l. ad rem mobilem, l. ad legatũ, de procur. & l. illud,*
de acqu. hær. Et in ſpecie, q is, cui vel iudicis vel aliud
officiũ, quantumuis ẽt per errorem cõmittitur, ad q
capeſſendũ alias minus fuiſſet habilis vel idone⁹. Eo
ipſo videatur ad tale officiũ vel gerẽdum & expedi-
endũ habilitatus. Textus ſunt manifeſti, *in l. Barbari-*
us de off. præt. & in l. quidã conſulebant. de re iud. & not. v-
trobiq; Dd. Zum andern iſt dieſer meynung auch nit
zuentgegen. q contractus ex conuentione legẽ acci-
piat, *l. 1. § ſi cõueniat, depoſ.* itẽ quod diſpoſitiones † cõ- 23
ditionales ſutmũ neceſſariã inducant, *l. prætor. in pr. de*
collat. bon. Et per cõſequens in forma ſpecifica ſint ad-
implẽdæ *l. Meuium, de condit. & demonſt. cum ſimil. ſ. alleg.*
Tametſi n. cõtractui legẽ det conuentio, inde tamẽ
non continuo ſequitur contractũ eſſe nullum, quo-
ties cõuentioni non ſtatur. Quin imo in contrarium
nititur regula: q cõtractus † ab initio quidẽ ſint vo- 24
luntatis: ex poſtfacto aũt neceſſitatis, *l. in commodato,*
§ ſicut, C. de act. & oblig. & quidẽ contractus non tan-
tum nominati, *l. ſiue nule, C. de rei vendic.* verum ẽt in-
nominati, ſi res necdũ ſit integra, vel cõtractui adie-
cta ſit ſtipulatio, *l. ex placito, C. de rer. permut.* quãuis in-
terim in propoſito nõ innominatus, ſed nominatus
contractus ſubeſſe videatur, ſiue feudi, ſiue emphy-
teuticos naturã habeat. Nam quod feudũ † cõtractus 25
ſit nominatus, expreſſe ſcribũt Dd. *in l. iurisgentium §.*
quinimo, & ibi Bar. *n. 19. ad fin. de pact.* & probat tex. *in c.*
1. de form. fidel. iun. c. 1. qual. dom. ſ. in propr. priu. quos tex.
ponderat in hanc ſententiã Ant. Natt. *in conſ. 636. n.*
48. de emphyteuſi aurẽ, quod illa quoq; propriam
contractus nominati naturam & parendi neceſſita-
tem habeat, textus ſunt expreſſi, *in l. 1. in prin. C. de iur.*
emphyteut. & in §. adeo, Inſtit. de locatio. & conductio.
So iſt ferner auch die belohnung vñ befreyung diß-
falls ſub cõditione nit geſchehẽ / dañ ob wol im Priui-
legio gemelt wird / dz die gewercken jre Erben vñ nach-
kommen von einẽ jeden ſtück Saltz ſo viel derẽ gemacht /
ſechs Pfeñing zum zehendt / vnd dañ auch jährlich von
einer jeden Seldẽ od' Pfannen inſonderheit einẽ fl. ge-
ben vñ entrichten ſollẽ / ſo iſt dennoch ſolchs kein cõdi-
tionalis diſpoſitio / ſond' nur eine cõceſſio ſub modo
ſecundũ ea, q̃ ſcribit Bar. *in l. quib. diebus, §. Termiſſus, n.*
1. 2. & 3. de condit. & demonſtr. & ſi modus † non imple- 26
atur, nõ idcirco cõtractus eſt nullus, nec reſcinditur,
ſed ad implementũ modi agitur, *l. iũ abeo.* & ib. Bart.
de contrah. empt. Wiewol aber auch meine G. H. die G.
zu N. die befreyung deß Saltzwercks der meynung vñ
hoffnung gegebẽ / der Rath vñ gemeine Bürgerſchafft
zu A. auch in d' hoffnung vnd zuverſicht geſtandẽ / auch
ſonders zweifel nachmals ſtehn / dz es zu beförderung
vñ auffnemung gemeyner Statt vnd d' gantzẽ Graff-
ſchafft verwandtẽ gereichen ſoll / ſo kan dennoch auch
darauß keine cõditio od' ein ſolche qualitas formalis,
ſine qua alias partes cõtracturæ nõ fuiſſẽt, nit erzwun-
gen werdẽ. Quamuis. n. hic priuilegij iũ impetrandi,
tum concedẽdi finis propoſitus fuerit communitati
ciuitatis N. & dominis Comitibus: tamẽ is in cõtra-
ctũ non fuit deductus, ſed à ſola tñ ſpe vtriuſq; par-
tis pepẽdit, atq; ẽtnum pendet: Cum iñ † contractus 27
abſq; mutuo duorũ vel pluriũ cõſenſu obligationis
inducẽdę gratia adhibito nullo celebrari modo poſ-
ſit. *l. 1. §. adeo autẽ de pact. & l. in omnib. reb. de act. & oblig.*
Eaq;

Itaque propter ad rem nihil pertinet ea, quam
ſupra in rationibus dubitandi in contrariam ad-
duxi ſententiam, iuris regula: Quod tunc, quan-
do non ſeruatur pactum ſubſtantiale, totus contra-
ctus ſit reſcindendus. *l. cum te. C. de pact. int. emp. & ven.*
28 *compoſ.* Cum ob diſſimilitudinem † caſuum ab vno
ad alterum inferri non poſſit. *l. fin. de calumniat. l. Pa-
pinianus exul. de minorib. l. naturaliter. §. nihil commune.
de acquirend. poſſeſſ. l. inter ſtipulantem. 83. § ſacram rem. v.
ſed hæc diſſimilia. de verb. obligat. & l. ſi maritus. C. de dona-
tio. inter vir. & vxor.*

Das dritte Argument oder rationem dubitandi
belangend / halte ichs anfänglich darfür / dz der Con-
tract / welcher dißfalls zwiſchen ob vnd wolgemeldten
Herrn Graffen / vnd dem Rath zu A. ſampt jren mit
gewercken gewilliget vnd abgeredt / contractus em-
phyteuticus ſey / auß Vrſachen daß die Gewercken
jährlich einen gewiſſen Erbzins geben / vnd denn auch
Macht haben ſollen / von den Salzwercks theylen Te-
ſtamentsweiß zu Diſponiren / daß auch ſolche ſo wol
auff die Mänliche / als auff die Weibliche Erben kom-
men vnd fallen ſollen / per fundamenta ſupra in rati-
onibus dubitandi allegata: Quo ſic poſito ac fixo,
29 certum eſt, quod emphyteuta † ratione deteriora-
tionis vtili dominio rei Emphyteuticæ nõ aliter pri-
uetur, quam tribus concurrentibus. I. Quod dete-
rioratio magnæ ſit quantitatis vel æſtimationis. II.
Quod eiuſmodi deterioratio cõtingat ratione pro-
prietatis, ſicq; cum perpetuo rei incommodo ſit cõ-
iuncta. III. Quod res emphyteutica vel dolo ma-
lo, vel ſaltem leui culpa emphyteutæ facta ſit dete-
rior. Ita notabiliter & in ſpecie ſcribit Bald. *in authen.
qui rem. nu. 2. & 3. C. de SS. Eccleſ.* Licet itaq; dolus Caii
eſt aſſeclarum eius allegetur, ille quidẽ in literis do-
minorum Comitum. Ad Illuſtriſſimum admini-
ſtratorem 5. Decemb. Anno 1568. ſcriptis: nuſquam
tamen deprehendere potui, Salinas ipſas ad propri-
etatem & perpetuum commodum quod attinet, in
magna præſertim quantitate æſtimatione culpa vel
dolo aduerſariorum deteriores eſſe factas: Cum in-
30 terim tunc, quando plura † copulatiue requiruntur,
neceſſarius ſit concurſus omnium copulatorum. *l. ſi
heredi plures. de condit. inſtitut. & § ſi plures. Inſt. de hære-
dib. inſtituend.* & tradunt vtroq; in loco Dd.

Die vierdte ratio dubitandi betrifft vornemlich
C. N. allein / als der ſich deß priuilegij mißbrauchet
haben ſoll / in dem / daß er acht / vnnd alſo mehr theyl
an ſich Erpracticieret / als in dem Priuilegio nachge-
laſſen wirdt / Obwol nun nicht ohn / daß der jenige /
der ein Priuilegium mißbraucht / ſich deßſelben re-
gulariter verlüſtig gemacht. *cap. priuilegium. c. ille. & c.
plerunque. in princip. 11. quæſt. 3. cum ſimilibus:* ſo hat doch
ſolche Rechtslehr nur in den Priuilegijs ſtat / quæ
propriam naturam priuilegiorum habent, hoc eſt,
quæ in ſola concedentis gratia conſiſtunt, (priui-
31 legium enim † proprie dicitur, quod continet
ſpecialem gratiam conceſſam alicui contra vel præ-
ter ius commune. Petr. Bertr. *in tract. de orig. iuriſdict.
in 3. quæſt. verſ. nunc reſtat videndum in princip.*) non au-
tem in ijs, quæ vt in propoſito, in contractum abie-
runt, quippe quæ natura priuilegiorum exuerunt,
contra vero naturam contractuum aſſumpſerunt,
qui contractus non iure ſpeciali ſed communi va-
lent atque conſiſtunt, quodque adeo conſequens
eſt, non tam facile amittuntur, quam priuilegia,
quæ ſpeciali tantum iure competunt, argumento
eorum, quæ tradit gloſſa. *in leg. 2. in verb. repellere. ver-
ſic. tu dic contra.* & ibi Bartol. *numer. 12. Cod. de iure em-* 32
phyteutic. Dicitur autem priuilegium † tranſire in
contractum, quando non ex ſola gratia dantis or-
tum ducit, ſed pecunia vel accepta vel promiſſa.
(prout in caſu noſtro) conceditur, Bald. *in l. qui ſepa-
tis. Cod. vnde libr.* Alexand. *conſil. 101. colum. 1. libr. 1.*
Dd. *in cap. nouit. de iudic.* Iaſ. *in leg. 1. colum. 5. C. de iur.
emphyteutic.* quos refert & ſequitur Crauett. *conſil.
241 princeps illuſtriſſimus. num. 10.* & Tiraquell. *in com-
men. ad l. ſi vnquam. ad verb. donatione largitus. num. 14. C.
de reuocand. donat.*

Deinde id, quo de hic loquimur, priuilegium,
conceſſum non eſt Caio, & complicibus eius tan-
quam ſingulis, ſed ſenatus & vniuerſæ conſortiario-
ni ciuitatis N. iuriſque eſt minime ignoti, quod per-
ſona † ſingularis priuilegio vniuerſitati conceſſo 33
per abuſum vel contrauentionem renunciare non
poſſit, Panorm. *in cap. cum acceſſiſſent. numer. 7 verſi-
cul. & eſt ratio. de conſtitutio.* & Ludouic. Roman. *in
leg. imperium. numer. 11. de iuriſdiction. omn. iudic.* Præ-
terea, quantumuis aduerſarij illud, de quo nobis in
propoſito ſermo inſtitutus eſt, priuilegium per ab-
uſum eius vel contrauentionem amiſiſſent: inde
tamen non conſequeretur, quod partium ſuarum
(quarum proculdubio vi & poteſtate obligatio-
num deſuper contractarum, non autem virtute
priuilegij compotes facti ſunt: iure etiam ae pro-
prietate ceciderint.

Cum abuſus † vel contrauentio priuilegij præter 34
commodum priuilegij tollere nihil poſſit. *c. ille, c. pri-
uilegium. & c. plerunque in princ. verſ. vnde fit. 11. q. 3. c. 2. &*
ibi Pan. *in 3. notab. n. 4. de poſtulat. prælat.*

Zum fünfften / kan auch nit geſagt werden / daß C.
N. ſich vnd ſeinẽ Anhang der vrſach halben jrer theyl
verluſtig gemacht / daß ſie non requiſito magiſtratu
inferiori jhre Sachen ſtracks an den Herrn Admini-
ſtratorn / als den Iudicem ſuperiorem haben gelan-
gen laſſen / wie ſie dann auch derwegen pro rebellibus
aut offenſæ maieſtatis reis nit zu achten. Tametſi e-
nim iudex ſuperior regulariter in cauſis magiſtra-
ſtratus inferioris ſe intromittere non poſſit, niſi per
viam appellationis: Tamen hoc ita demum eſt, ſi iu-
dex inferior iuriſdictionẽ non habeat à magiſtratu
ſuperiori: ita n. ipſemet, quem antea in contrarium
allegauimus, diſtinguit Sal. *in d. l. in hac. ad fin. C. de do-
nat.* & comprobatur vlterius hæc ſententia tali rati-
one, quod regi vel principi † omnis competat iuriſ- 35
dictio in regno vel principatu ſuo: Boet. *deciſ. 8 nu. 2.*
quodq; porro iuriſdictio † principalis influat in ſe- 36
cundariã, Bart. *l. 1. de requir. reu.* & Bal. *in l. omnes §. re-
rum ſi apparitor. n. 3. C. de epiſc. & cler.* vt prætermittã in-
terim, quod in literis illuſtriſsimi principis admini-
ſtratoris elemento y. ſignatis inter cætera comme-
moratur, Generoſos Dominos Comites in tracta-
tu ceſſionis Lipſiæ habito iuriſdictionem hoc caſu
Illuſtriſſimi Dn. Adminiſtratoris & reliquorum
tum Electorum, tum principum manui vel pote-
ſtati permiſiſſe. Et Generoſum præterea Comi-
tem Dominum Ioannem N. Tanquam conſortem
præſenti cauſæ addictum eſſe, vt proinde tanquam
pars iudicis officio fungi in eadem cauſa non poſ-
ſe videatur. *l. qui iuriſdictioni, de iuriſdiction. omn. iu-
dic. & tot. titul. Cod. ne quis in ſua cauſa iudic.*

Et licet in contrarium allegentur conuentiones
& pacta iurata dominorum Comitum haud ſcio ta-
men, an eiuſmodi pactis, (quæ tamẽ ipſa mihi vide-
re nõ contigit) ſubditi teneantur: Cum in iure pro

37 regulæ traditum ſit, pacta inter certas † perſonas fa-
cta alijs vel tertiis, qui eiuſcemodi pactionibus con-
ſenſum non accommodarunt, tanquam res inter a-
lios actas neque prodeſſe neque obeſſe. *l. ſi vnus §.
ante omnia. de pactis l. conſtitutam eſt. de re iudic. & tot. tit.
C. res inter al. act.* Verùm, vt vt hæc ſe habeant, cum in
iis, quæ Dn. Adminiſtratoris Epiſtola continentur,
ſententiæ meæ fundamenta principaliter non iecec-
rim longiore diſputatione lubens hoc caſu ſuper-
ſedeo.

Ex quibus porro ſequitur, quod Caios & ipſius
complices inſimulari nequeant, quaſi conati ſint
regimē & iuriſdictionem ad aliū transferre, ea pro-
pter quod legitimum iudicem ſuperiorem, cuius
iuriſdictio cum quolibet inferioris magiſtratus iu-
riſdictione concurrit, ſecundum ea quæ paulo ante
deduximus, directo adierint: quodque per conſe-
quens ad propoſitum non pertineat, quæ ſupra du-
bitationis commouendæ gratiæ contra diſputando
adduximus ex Bal *in l. 1. § huius ſtudii verſ. ſed ſi ſtatutā.
de iuſt. & iur.* & Mart. Laud. *in tr. de crim. læſæ maieſt. qu.
12. cum ſimilib.*

Zum ſechſten vnd letzten / können auch T. N. vñ A.
S. jre theyl nit verwircket haben / von deß wegen dz ſie
mit etlichen Pferden vñ geladenē Büchſen ins Saltz-
werck kommen / nach G. S. gefraget vnd als ſie jn nit
gefunden / etliche ſtunden auff jn gehalten / ꝛc. Dann
ſintemal ſie ſolchs nit der meynung gethan / daß ſie dz
Saltzwerck oder jre theyl propria autoritate violen-
ter inuadiren vnd occupirn wöllen: quibus in termi-
nis loquitur & procedit, *l. ſi quis in tantā. C. vnde vi. &
§. quia tamen. Inſt. vi bono. rapto.* Wie ſie dann auch be-
rührte jre theyl tanquam res incorporeas nicht inua-
dirn noch occupirn können: ſecundū illud Lucretii.

Tangere vel tangi ſine corpore nulla poteſt res:

Et probatur *Inſt. de reb. corpor. & incorpor. verſ. incor-
porales.* Sondern / wie in der Herrn G an hochgedach-
ten Herrn Adminiſtratorn 5. Decemb. Anno 68. auß-
gegangenem Schreiben gemeldet wird / in Gemüt vñ
Meynung obberührten G. S. da ſie jhn da angetrof-
fen / zubeſchädigen das alſo ſolcher einfall pro inſultu
perſonæ offendendæ gratia facto, vnd nicht pro vio-
lenta inuaſione vel occupatione Salinarum zuach-
38 ten. Propoſitum. n. † & voluntas diſtinguunt male-
ficia *l. verum. l. qui iniuriæ. de furt. l. diuus, ad l. Corn. de Si-
39 car. & l. 1. C. eo. tit.* vt ſilentio prætereeam factū † vnius
atq; alterius reliquis conſortib. nullum etiam præ-
iudiciū generare poſſe. *l. ſi qua in ſuo. § l. C de inoff. teſt.
& l. ſancimus. C. de pœn.* Vnd ſo viel von der erſte frag.

QVÆSTIO II.

Die ander Frag betreffend / iſt meines erachtens nit
wol ein weg zufinden / dadurch man N. vñ dſeiner Ge-
ſellen auß dem Saltzwerck auſſerhalb Rechtens wider
jren willen ledig werden können / dann ſolte man jhn
jre theyl de facto vnd auſſerhalb vorgehenden Recht-
lichen Proceß nemen / ſo leſſet ſichs in Rechten nit ver-
antworten. Cum nemini † ius ſuum inuito ſit aufe-
40 rendum. *l. 2. de his qui ſunt ſui vel al. iur. l. cum dos. de pact.
dotalib. & l. id quod noſtrum. de reg. iur. cum ſimilib. ad idem
propoſitum. ſ. alleg.* Sed ſi quiſquam actiones ſe habere
exiſtimat, iure experiri debeat, vſq; eo vt vim com-
mittat, non modo ſi rem alienam, verum etiam ſi
propriam non per iudicem poſcat. *l. extat. quod met.
cau. & l. pen. ad l. Iul. de vi priu.* Sol man jnen aber auch
aufferlegen jre theyl wider jren willen zuverkauffen / ſo
wil ſichs abermal nicht leyden / cum nemo compel-
li † poſſit, vt inuitus emat vel vendat. *l. quamuis in* 41
*fin. princ. de pignor. actio. l. inuitum. C. de contrahen. emp. &
l. nec emere. C. de iured. liber.* vſq; adeo vt non ſolum in-
iuſto verum ſuo etiam & iuſto pretio rem ſuam quis
vēdere cogi nō poſſit. *l. nec quaſi, de rei vend. iunct. l. non
enim rer. amota:* Perquam enim iniquum & inhuma-
num eſt ingenuis hominibus † nō relinqui liberam 42
rerum ſuarum alienationem. *l. 2 ſi quis à parent. fuer.
manum. ff & l. dudum C. de contrahen. emptio.* Et ſi forte
quis dicere aduerſarios eſſe homines inquietos, &
diſſenſionum ac turbarum ſtudioſos cauſamque
adeo ſubeſſe publice vtilem, ne ſcilicet talibus diſ-
ſenſio ib. lædatur exercitium ſalinarum. *arg. l. ſi quis
ingenuam §. in ciuilibus. de capt. & poſtlim. reuerſ.* ac pro-
inde aduerſarios partes ſuas vendere iuberi poſſe. *l.
item ſi verberatum. §. 1.* & ibi Dd. *de rei vendicatio.* In prō-
ptu eſt reſponſio: nempe quod ſolus princeps Ro-
manus illa polleat ſingulari prærogatiua, vt rem al-
teri auffere poſſit, inferioribus autem ne quidem
ex cauſa idem facere liceat. Bald. *in l. 2. num. 39. in fin.
C. de ſeruit. & aqu.* quem refert & ſequitur Felyn. *c. quæ
in eccleſiarum. nu 32. de conſtit.* (vbi hoc dictum in ſpe-
cie ad comites applicat, dicens eos iure alterius præ-
iudicare non poſſe) & not. Iaſ. *in l. reſcripta. numer. 1.
& in l. fin n. 3. verſ. ſexto. ſingulariter limitat Bald. &c. C. de
precib. imper. offerend.* & Balb. *in tract. præſcriptio. in 5. part.
princ. qual. quaſt. 8. num 1.*

Wiewol aber auch viel etliche ſonderliche fälle von
den Doctoribus gemercket worden / in quibus rem
ſuam etiam inuitus vendere cogitur: So iſt dennoch
vnter allen denſelben keiner zubefinden / der ſich auff
dieſen Handel eygentlich ſchicken möge / der auff die
Scribenten / hin vnd wider gezogen / gloſ. vo. *in l. inui-
tum. C. de contrahend. empt.* gl. *in § fin. in verb. hoc agere.
authen. de fideiuſſ. collatio. 1.* Dd. *in l. 2. in princip.* vbi Bart.
num. 13. & prolixe admodum Lud. Roman. *princ. nu.
7. cum ſeqq. vſque ad num. 22. ſolut. matrim.* Panorm. *in c.
1. de empt. & vend.* Socin. *in reg. vendere rem ſuam, &c.* Iaſ.
in l. nec emere. C. de iure deliber. Hippol. de Marſil. *in l. 1.
§. cum quidem deponere de quæſtio.* Boer. *deciſ. 322* Et præ-
ſuppono, quis † vicinus dicatur. Tiraquell. *in præfa* 43
*tio. in comment. de vtroq; retract. numer 15. & §. 3. gloſſ. 3. in
princ. in 1. part.* Ioan. Baptiſt. Aſin. *in l. ſi quis ſepulchrum.
in princ. de religioſ. & ſumptib. funer.* Iacob. Nouell. *reg.
224.* & Franc. Viu. *lib. 1. comm. opin. verſ. vendere rem pro-
priam.*

Vnnd weil ich dann meine Gn. Herren die Graf-
ſen als Gott lob fromme Chriſtliche Regenten / der
maſſen geſinnet weiß / daß J. Gn. dem Rechten vnd
der Billigkeit zuwider nichts begeren / ſo wil ich J.
Gn. gnädiglich zuerwegen anheym geſtalt haben /
obs nicht ein weg were / daß man vielgedachten N.
vnnd ſeinen vnrühigen Anhang etwas mehr / dann
jhre theyl wirdig / gebetten vnnd verſucht hette / ob
man ſie durch dieſen weg jre theyl zugelaſen / bewegen
köndte.

Nihil eſt † enim (teſte Cicerone *in oratione de leg.* 44
agra. contra Rull.) quod non emi poſſit, ſi tantum
des, quantum velit venditor & licet præterea idem
aut hoc *modo citat in loco* dicat, ab initio † emere in- 45
iurioſum eſſe, ab non inuito quæſtuoſum: Præſtat
tamen in hanc partem deflectere quam in illam
peccare. Sicque damni non nihil pecuniarii acci-
pere, quam iniuriam facere. Cum præſertim ſa-
tius ſit iniuriam etiam, nedum damnum accipere,
quam iniuriam inferre ex ſententia Ariſtotelis. *lib. 5
Ethicor.*

Vnd

[illegible] ſolches iſt zu verſtehen/ waſzer geſtalt man N. [illegible] ſerner at hæreuten / endlich vnd auſſerhalb Rech[illegible] weiden möchte / waſzer maſſen ſie aber durch gebührliche mittel vnd wege der Rechten auß dieſen Handel zu bringen / daruon ſoll/ wils Gott/ drunten bey der fünfften vnd letzten Frage gehandelt werden.

III. QVÆSTIO.

Was nun ferner die dritte Frage anlanget / leſts ſichs gäntzlich darfür anſehen / das C. N. vnd ſeine anhengige / als die weniger zahl der Gewercken / zuvorderſt weil ſie vort auch acht theyl haben / ſich den andern ſiebenzehen Gewercken / als die ſiebenzehen / vnd alſo dem mehrertheyl alln Saltzwerck haben/ mit dem verkauffen jhrer theyl zu conformeren vnd gleichförmig zuertzeygen pflichtig/ auß nachfolgēden Grün- den vnd Vrſachen. Dann erſtlich klares verſehens
46 Rechtens / quod maior pars † præiudicet minori, propterea, quod perinde exiſtimandum ſit, quod à maiore parte factum eſt, ac ſi omnes feciſſent. Ariſt. *lib. 4 polit.cap.4. l. nulli. Quod cuiuſq; vniuerſ.nom.l. quod maior.ad municipal.& l. aliud eſt vendere, §. refertur, de regul.iur.*

Zum andern/ iſt im Rechten verſehen/ quod in re vel cauſa pluribus etiam vt ſingulis communi conſenſus maioris partis præponderet conſenſui minoris partis, ſi diſſenſus minoris partis noceret maiori, (vt in propoſito) cum multò ſit conuenientius, vt maior pars noceat minori, textus eſt notabilis *in l. & ſuum haredem, §. hodie,* & not. ibid Bald. *nu. 2. poſt med. Caſtrenſ.num. 1.verſ.contrarium tamen, 2 & Iaſ.num.3.de pact.* eodemq; pertinet, quod tunc quando agitur de laxiori ſoluendi termino debitori plurium creditorum indulgendo conſenſus maioris & potioris partis creditorum præualeat diſſenſui minoris partis, *l. fin & not.ibi Dd. C.qui bon.ced.poſſ.*

Deſſen aber vngeacht/ ſo liegen mir klare vnd anſehliche texte vnd Rechtsgründe im wege/ das ich abermal nicht vmbgehen kan/ auff die widerige Meynung zuſchlieſſen.

Nam manifeſti iuris eſſe conſtat, quod quiſque
47 rerum † ſuarum ſit æquus moderator & arbiter. *l. in re mandata.C.mand.* & proinde habeat plenam & liberam de illis diſponendi poteſtatem Bart. *in l.ſi quis vi.§.differentia.num.4.de acquir. poſſ.* Etenim grauis & inani honeſtatis colore velata eſt iniuria, vt homines de rebus ſuis quippiam facere cogantur inuiti, vt dicit textus *in l. dudum C.de contrahend.emp.* & eſt ſimilis textus *in l. 2.ſi quis à paren.fuer. manumiſſ.* iniquū eſt, inquit ibi Caius, ingenuis hominibus non eſſe liberam rerum ſuarum alienationem. Et procedunt hæc non ſolum in rebus vni alicui perſonæ propriis: ſed in iis etiam, quæ multis inter ipſos ſunt communes. Licet enim ex vnius & eiuſdem rei conſortibus nonnulli rem eiuſmodi vendant. Non idcirco tamen ij, qui tali venditioni non interfuerunt, (vt in caſu noſtro) Caius & ipſius complices partes ſuas eidem emptori vendere neceſſe habent: Textus ſunt expreſſi *in l. 1. in l.falſo.& in l.portionem. C.de comm.rer. alienatione.* Idque ratione non caret, quod enim o-
48 mnes † ſimiliter contingit, id ab omnibus æque cōprobari neceſſe ſit. *l.per fundum.de ſeruit.ruſtic.præd.leg. fin.C.de author.præſt.& c.quod omnes.de reg. iur.lib.6.*

Nec vero aduerſantur huic ſententiæ argumenta ſuperius in contrarium adducta. Et primo quidem,
49 non obeſt, quod factum maioris† partis perinde accipiendum ſit, ac ſi ab omnibus factum eſſet. *l.quod maior. ad municipat & l.aliud eſt vendere.§ refert.de regul. iur.cum ſimil.* Hæc enim legum capita & reliqua eiuſdem generis eo loquuntur in caſu, quo quid multis
commune † eſt, tanquam vniuerſis non autem (vt 50
in propoſito noſtro) tanquam ſingulis. ita in ſpecie hoc argumentum diſſoluunt Dyn. *in d. c. quod omnes. num.3.* Bart. *in l. & ſuum haredem. §. hodie de pact.* idem Bart. *in d l.quod maior.in 2. oppoſitio.* Canon. *in c.cum omnes.* vbi Panor. *num.5.ad fin.* & Decius *colum. 4. verſ. tertio fallit.in 1.lect.de conſtitut.* & Dd. *in dict. §.refert.* vbi Guliel.Mainer *num 67.* & Cagnol. *num. 13.& 14.cum ſimilib.* Propterea quod in vniuerſitatib. † maior pars 51
inſtat obtineat totius conſociationis vel vniuerſitatis *l. nulli. quod cuiuſque, vniuerſitat.nom.& dict.leg. quod maior.*

Secundo non refragatur huic deciſioni, quod in re multis tanquam ſingulis etiam communi maioris partis conſenſus præponderet diſcenſui minoris partis, quando de damno vel præiudicio declinando agitur *l & ſuum haredem §.hodie.de pact.& l fin.Cod. qui bon ced.poſſ.* Regula en[illegible] in contrarium:
quod ſcilicet omnes ſimiliter † comprobare deb- 52
ant, quod æque ad omnes pertinet, *l. per fundum ſi ſeruit.vend.l fin.commun præd.& l.fin.C.de auth præſt.cum ſimil.* Quod autem *in d. §.hodie:* aliud conſtitutum eſt, id ſpecialiter fauore liberationis contigit Dyn. *in d.c. quod omnes,in fin.c.* (cum interim in caſu noſtro non deliberatione, ſed contra de obligatione, inducenda agatur) & not. Bart. *in d.§ hodie verſ.contra.* imo indiſtincte in iis inquiens, quæ ſunt communia pluribus vt ſingulis factum omniū etiam ſi eſſent mille non nocere vni niſi in iſto caſu & in caſu, *l.fin.Cod. qui bon ced.poſſ.* idq; fauore liberationis: Idemq; ſcribit Petr.Duen. *in regul 294.cum ſeqq.* vbi permulta in eandem ſententiam allegat, quæ verbutenus huc transferre ac faſtidioſe hoc loco inculcare nihil attinet. Cum itaque demonſtratum ſit *in d.§ hodie,& in l.fin.C.qui bon.ced.poſſ.* ſpeciales tantum caſus contineri conſequens eſt: regulam in contrarium nitentem per eoſdem non tolli: ſed nihilominus firmiter
adhuc conſiſtere. Propterea quod ſpeciales † caſus 53
vel (vt doctores noſtri loquuntur) caſualia non euertant regulam *l.nam ad ea de leg.* & ſcribit Matt.de Afflict. *in c.2.§.& quia vidimus,nu.22.23. ac his qui feudi dar.poſſ.*

QVÆSTIO IV.

SO viel nun die vierdte frag belangt/ befinde ich wol an C. N. vnd ſeinen Geſelln an dem Herin adminiſtratorn gethanen vnd den 6 Decembris Anno 1570. (Oder wie in der Copey mit 2. Notirt) 1571. datirten Schreiben/ daß ſie ſich beklagen/ daß ſie des Saltzwergs wider alle Billigkeit mit gewalt entſatzt ſein ſollen/ aber von wem ſie entſatzt ſein ſollen / iſt daſelbſt nicht zubefinden.

Dem ſey aber wie jhm wolle / ſo hat es faſt das anſehen / daß C. N. vnnd ſeine adhærenten jhren titel nit zu reſtituirn. Vnd erſtlich auß der Vrſach: quod
remed[illegible]a vel interdicta † recuperandæ poſſeſſionis 54
nolli poſſint competere, niſi is de poſſeſſione fuerit deiectus, ſicq; in poſſeſſione aliquando fuerit. *l.1. §. ſi quis tamen verſ interdictum autem. de vi & vi arma,* & not. Bal. *in l 1.col.3.in princ. C.de appellatio.* Et vero poſ-
ſideri ea ſolummodo † poſſint, quæ ſunt corpora- 55
lia. *l.3.in princ.de acquirend.poſſ.* non autem quæ corpo-

ris ſunt expertia(cuiuſmodi ſunt eę de quibus nobis
inſtituta eſt diſputatio partes Salinariæ.) *l.ſequitur,§.*
ſi viam de vſucapio. & facit textus, *in l.ſeruum.§.incorpora-*
les quodq; ibidem annotarunt gl.& Dd. *de acquiren.*
rer. dom. Ex quo conſequitur, quod ceſſitui in poſ-
ſeſſionem, quam vnquam habuerunt, non poſſint.
arg.l. eius qui in prouincia.ad ſi ſi cert.pet.& l 4.in fin.de act.
em.cum ſimil. & probatur. *in d l.1.§ eum qui de vi & vi ar-*
ma. Cum enim iuriſconſult. ibi dicat.quod illi, cui
datur interdictum recuperandæ poſſeſſionis priſti-
na cauſa reſtituenda ſit, quam habiturus fuerat, ſi
non fuiſſet deiectus, vel ſi ſemper poſſediſſet, quo-
tuſquiſq; eſt, qui non videat nullam ei poſſeſſionis
56 cauſam poſſe reſtitui qui nullam vnquam habuit
per argumentum à contrario † ſenſu, quod iure fir-
mum eſt & validum *l. 1. §.huius rei.cui mand eſt iuriſd.*
l ex eo de teſt b.& l.qui teſtamento §.mulier iunct. glo.in
verb. argumento eſt lex de teſtam. cum ſimil b. & quod is,
57 qui † nunquam poſſedit reſtitutionem petere non
poſſit, non obſcure ſignificat Alex. *in l.cum heredes in*
princ.num.9.verſ.excepto illo caſu de acquirend poſſeſſ. & in
ſ[illegible] ecte ſcriptum reliquit Crau. *in conſ. 302. in hac cau-*
ſa in fin.

Zum andern / wann gleich Gegener ihre theyl het-
ten in beſitz gehabt/oder haben können: So ſcheynets
dennoch gleichwol nachmals dieſe Meynung zuha-
ben/daß ſie facto & culpa derſelben verluſtig worden/
inmaſſen in meiner G. Herren der G. an dem Herrn
Adminiſtratorn 1. Decemb. Anno 68 außgegange-
nem Schreiben faſt zu erkennen gegeben wird Q[illegible] d
58 is qui ſuo † ipſius facto poſſeſsione cecidit, minime
ſit reſtituendus. Panor.*c. 2.num. 2.& in c.in literis nu*
26.de reſtit ſpoliato: & Socin. *in l rem que nobis. num.8.de*
de adquir.poſſeſſ. quos refert & ſequitur Iac. Menoch.
in 1.remed.recuper.poſſeſſio.num.269.

Zum dritten / wann ſie gleich auch facto ſuo pro-
prio von ihren theylen nicht kommen weren/ſo iſt den-
noch gleichwol nicht ein geringer ſondern gar groſſer
zweiffel / ob ſie die reſtitution etwan wider die H G.
welche diſſfals das eynſehen der theyl halben gethan/
auß Urſachen inn obgedachten J Gn. Schreiben
gemeldet/ oder aber auch wider den Herren D. N. ſu-
chen könten.

Nam ad comites quidem quod attinet, certi eſt iuris,
59 quod vaſallus † qui emphyteutæ exæquatur c. . §.rei
autem. & not. ibid. Dd. *de inueſt.de re.alien fact* & Bart.
in l ſi quis vi.§ differentia,num 5 de acquirer poſſ. cum ſimi-
libus. interdicto vnde vi aduerſus dominum experi-
ri non poſſit, niſi manu armata poſſeſſione priuatus
vel eiectus fuerit. Panor. Felin.& Dec. *in c. ceterum,de*
*iud.*cum ſimilibus allegatis per Menoch. *d.remed.1.re-*
cuperand.poſſ num.64.

Conſimiliter & contra clariſsimum virum Dom.
Georgium. N. reſtitutione nullo petere modo poſ-
ſunt. Tametſi enim S[illegible] nis nunc præeſt, aduerſarii
tamen prætenſa ſua poſſeſsione non ſpoliauit, nec
ſpoliandos curauit, nec deniq; deiectionem, ſi qua
etiam ſubeſſet, ratam habuit, & quod proinde con-
ſequens eſt, remedio vel interdicto reſtitutorio cõ-
ueniri non poteſt, *l.1.§.deieciſſe. & § ſed etſi cum quis. de*
60 *vi & vi arma.* Præſertim cum reſtitutio † ſpoliati non
fundetur in iure petentis, ſed in odio ſpoliãtis Ioan.
Coral *lib. 2 Miſcel.iur c 2. n. 2.* Cuius ſententiam re-
fert & ſequitur Menoch. in eo, quod ſupra dixi. *1.re-*
*med.recuperan poſſeſſ num.13 & 14.*cum interim alieno
61 odio † nemo ſit prægrauandus. *l.non debet alteri.de reg.*
iur.& l.ſi quis in ſuo §.legu. C de in offi..teſtam. quo & il-
lud accedit, quod idem, quem modo nominaui
Dn. Doctor authoritate & decreto generoſi Domi-
ni Comitis Iohannis N tanquam magiſtratus ſupe-
rioris legitimo interueniente titulo ius Salinarum
ad ſe traduxerit, ſicque iuſte illud ipſum tene[illegible]t.
l.iuſte de adquiren.poſſeſſ Nam pro iudicis facto m[illegible]dis
omnibus præſumitur. *l.1. Cod.de offi.ciui iud.* vſque a-
deo vt is qui facto ipſius † poſſeſsione ſua priuatus 62
eſt:(vti in propoſito aduerſarii factum eſſe conten-
dunt:) reſtitutionem petere non poſſit. Sicque hoc
caſu, locus non relictus ſit regula: quod ſpoliatus † 63
ante omnia ſit reſtituendus, glo.fin *in c præſentium 7*
q.1 & Baldus *in l.obſeruare §.proficiſci colum 4.ad fin. nu.*
*13.verſ.13.de offi. procon[ſ] & lega:*cum ſimilibus alleg[illegible]:
per [illegible] *l.ind.l iuſte.num.3.*

Dem aber ſey nun wie jhm wolle/ ſo kan ich gleich-
wol bey mir nicht befinden / waſerhalb N. vnd ſeine
anhängige ihrer theyl widerumb nicht zu reſtituirn
werden ſolten. Dann einmahl ſihet michs dafür an/
daß ſie legitimo iuris proceſſu ac ordine non obſer-
uato ihrer theyl einig gemacht / da doch eine gemeine
vnd gewiſſe Rechtsregul iſt: Quod ſine anteg[illegible]e-
diente iudiciali † proceſſu poſſeſſione ſua nemo [illegible]t 64
priuandus *C.licet Epiſcopus,iunct gloſſ.de prabend. libr 6.*
& not.ibid Philip.Franciſc.& Felin. *in c.cum olim, de re*
iudic. cum reliquis eiuſdem generis citatis per Me-
noch. *in 1. Remed. recuperand poſſeſſ. num.111.* præſertim
ve[illegible] Domini Comites illi ſuo facto non pu-
blicum ſolummodo ſed priuatum eti[illegible]m commo-
dum prætendant. Idcirco enim ordo & vigor iudi-
ciorum iuriſq; publici tutela in medio poſita eſt, ne
quiſquam ſibi ipſi ius dicere audeat, *l.nullus,C.de iud.*
*l 1 C ne quis in ſua cau. iud & l.non eſt ſingulis,*vbi Dec. &
Cagnol. *de regul iur* Nemo enim(vt rectiſſime *in ora-*
tion pro rege Deiotaro habita dixit Cicero) ſui eſt † vel 65
periculi vel negotii iudex, qui non ſibi æquiorem ſe
quam aduerſario præbeat. Indeque fit, quod is qui
legitimo † iuris ordine poſt habito poſſeſsione ſua 66
exuitur, viciſſim & quidẽ antè omnia ſit reſtituen-
dus, *l. ſi quis ad ſe fundum, & not. ibid. gloſſ & Dd C ad l.*
Iul.de vi pub'. vel priu vſq: eo quidem, vt ea quæ iudex
non citata parte adeoq; de facto, vt dici ſolet, confi-
cienda vel exequenda curauit, viciſſim ſine vlla ci-
tatione & ſimiliter de facto debent reuocari Ita di-
ſertè ſcribit Panor. *in c.ex ratione, in fin.de appell.* E. Ma-
rin.S[illegible] z n *ſuper Decretal in tract.citat art.7. mihi col 2*
num. 66.verſ vigeſimus caſus eſt, &c. Nec obeſt huic de-
ciſioni, quod ſuperius in prima ratione dubitandi
dictum eſt, partes ſalinarias, tanquam res † incor- 67
poreas poſſeſſionem nullam recipere, *l ſeq.§ ſi viam, de vſu-*
cap. ſicque remedium vel interdictum recuperandæ
poſſeſſionis earum nomine non competere, vtpote
quod illi demum competat, qui poſſeſſionem ali-
quando habuit, de eaq; deiectus eſt, *l.1 §. hoc interdi-*
ctum & § ſi quis tamen neget verſ.interdictum autem, de vi
& vi armat. tametſi enim verè ac propriè loqui, ſi vo-
lumus, res ſolummodo † corporales poſſideantur, 68
non autem incorporales, *l.3.in princ de adquir.poſſ ſſ.&*
l ſeru.§ incorporal.de adquir.rerum domin. & d.l.ſequitur,
§ ſi viam, de vſucap nil tamen prohibet, quo minus res
etiam incorporeæ minus propriè loquendo quaſi
poſſeſſ. quandam recipiant, *gloſſ fin in l. regul. de petit.*
hered gloſſ.in d l ſeru § incorp.in verb.tradit, de acquir rer.
dom.& gloſſ. in dict.l.3.verb.corporal & not.ibid. Dd.de ac-
quirend. poſſeſſ ſiquidem vſus iuris vel rei † incorpo- 69
ralis poſſeſsionis inſtar obtinet: eaq; propter & in-
terdicta ſi non poſſeſſoria omnino vel certe veluti
poſſeſſo-

poſſeſſoria conſtituta ſunt, *l. pen. de ſeruitut. & l. ſicuti,*
70 *§. Ariſto. in ſi ſi ſeru. venducat.* & is qui priuatus † eſt quaſi poſſeſſione iuris alicuius incorporalis remedio vti reſtitutorio poſſit in ſpem, tradit Bartol. *in l. 3. §. vnde vi. de vi armat.* id quod de remed. vel interdict. non quidem directo ſed vtili demum accipiendum, quemadmodum ex ſententia Matth. de Afflict. *in cap. 1. § ſimiliter, num. 13. de capit. Corra.* declarat Menoch. *in praall. 1. remed. recuperand. poſſeſſ. n. 81. cum ſeqq.*

Deinde ſententiæ noſtræ aduerſarium non eſt, quod Caius ipſiuſq; conſortes facto ſuo poſſeſſione vel quaſi cecidiſſe dicantur. quodq; adeo reſtitutionem petere non poſſint. Panor. *cap. 2. numer. 7. De reſtitutio ſpoliator. cum ſimilib. ſupr. allegat.* negatur enim antecedens, cum Doctores de eo loquantur, qui dominio rei ſuæ ante conſecutam ſpoliationem renuntiauit, quod autem ab aduerſariis factum eſſe nuſquam animaduertere potui: ſicuti perſpicitur ex ſcriptis Panorm. *in dict. cap. 2. num. 5. 6. & 7. & in cap 3. num. 1 & 4 de reſtitut. ſpoliat.* & Menoch. *in 1. remed. recuperand. poſſeſſ. num. 268. cum ſeq.* vt proinde haudquaquam admirandum ſit, eum qui dominium rei ſuæ renuntiando à ſe abdicauit, reſtitutionem eius petere non poſſit. Tum quod per eiuſcemodi renuntiationem tam proprietate quam poſſeſſione rei ſemetipſum priuauerit, *l. ſi quis vi. §. different. de acquirend. poſſeſſ* & per cõſequens ſi denuo rem fortè poſſidere aggrederetur, licitè incontinenti deijceretur, *arg. l. 3. §. cum igitur, de vi & vi armat.* quippe qui renuntiatione factoq; adeo proprio tam dominio, quam poſſeſſione rei ſuapte ſpõte ceciderit. Socin *in l. rem quæ nobis, nu. 8. de acquir. poſſ.* & Menoch. *ſup. dict. in loc. num. 268 in fin. cum ſeqq. in princip.* tum vero quod notorius ſubſit defectus proprietatis ex renuntiatione præſtita manifeſte elucens, qui cuilibet poſſeſſionis reſtitutionem petenti obſtat, *cap. conſtitutus, de fil. presbyter. cap. ad decimas. de reſtit. ſpoliat. libr. 6.* & notat Panorm *in d. c. 3. nu. 4. eod. tit. in decretalib.* cum reliquis generis eiuſdem.

Præterea non obſtat, quod emphyteuta æquiparatur vaſallo, *c. 1. §. rei autem. & ibi Dd. de inueſt. de re a-*
71 *lien. fact. cum ſimilib.* Et quod vaſallus † reſtitutionem aduerſus Dominum petere nõ poſſet, niſi manu armata fuerit deiectus. *Dd in cap. cæterum. de iudic.* & Menoch. *in ſæpe d. 1. remed. recuperand. poſſ. num 94. cum aliquot ſeqq.* vt enim prætermittam hunc articulum apud iuris noſtri interpretes controuerſum eſſe, (quemadmodum eo ipſo, quem modo dixi, in loco Menoch. aſſerit:) certum etiam eſt, quod emphyteuta remedio poſſeſſionis recuperandæ iure optimo vtatur Bart *in l. 3. §. ex cont. de acquirend. poſſeſſ Dd in l. naturaliter.* vbi Ripa *num. 34.* & Iaſon *num. 15. eodem titul.* quibus in locis ſcribunt, quod emphyteuta vere & naturaliter poſſideat, ſicque quod conſequens eſt reſtitutionem poſſeſſionis rectiſſime petat. *l. 1. §. deijcitur. de vi & vi armat.* quod ipſum quidẽ vſq, adeo verũ eſt, vt emphyteuta quantumuis ob nõ ſolutam pẽſionem annuam, res in commiſſum cecidiſſet, tamen ne ſic quidẽ poſſeſſione ſua ſolius domini facto poſſet deſtitui vel priuari, & ſi factũ eſſet, ante omnia veniret reſtituendus, Guid. Pap. *deciſ. 97. vtrum dominus directus. in fin.* & Crauet. *conſ. 212. n. 2. cum ſimilib.* adductis per Menoch. *in d. 1 remed. recup poſſ. n. 75. cũ 4. ſeq.*

Nec vero etiam conceditur, quod vaſallus vnde
72 vi interdicto † aduerſus Dominum vti non poſſit, niſi manu armata poſſeſſione fuerit priuatus. Dd. *in c cæterum. de iud. cum ſimil. ſupr. alleg.* Cum imo Dominus malo & peruerſo ordine dicatur ingredi poſſeſſionem vaſalli, quando nõ præmiſſo nec ſeruato iuris ordine nullaq; lata ſententia vaſallum de facto ſpoliauit. Matt. de Afflict. *in c. 1. n. 74. de milit. vaſal. qui cont. eſt.* per text. *l. ſi cum nulla. de re iud.* & licet vaſallus interdictũ vnde vi criminaliter aduerſus Dominum nequeat intẽdere: quo caſu intelligi ac ſuſtineri poteſt illorũ opinio, qui in contrariã ſententiam diſceſſerunt. Innoc. *in d. c. cæterum. de iud. cum ſimil. allegat.* per Menoch. *in 1. remed. recup. poſſ. nu. 94.* nil tamen impedit, quo minus ciuiliter hoc interdicto cõtra dominum experiatur. Quẽadmodũ expreſſe tradit Matt. de Afflic. *in d. c. 1. nu. 77.* per text. *c. 1. §. ſed & qui delator. quæ fuit prim. can. benef amitt.* vt ſilẽtio interim prætereã vaſallum magis eſſe deuinctũ domino ſuo quam emphyteutã, ſicq; per conſequens argumento à va-
ſallo † ad emphyteutam locũ relictũ non eſſe, quan- 73
do in alterutro ipſorum diuerſa ſubeſt ratio, vti monet Euerar. *in loc. à feud. ad emphyt.* ſic enim verbi gra-
tia vaſallus non petens † renouationem inueſtituræ 74
intra annum & diem, beneficio vel feudo priuatur, *c. 1. & not. ib. Dd. quo temp. mil. inueſt. pet. deb.* contra vero emphyteutę nullibi certũ tempus præfinitum eſt ad petendã inueſtituræ renouationem, ſed ſimpliciter tantum iubetur renouationem petere, *l. fin. verſ. neceſſe, C de iur. emphyt.* & ita deincept. Non obeſt deniq; quod Clariſs. vir D. N. remedio poſſeſſionis recuperandæ conueniri non poſſe, ſuperius dictũ eſt, propterea quod aduerſarios neq; deiecerit, neq; de poſſeſſione ſua deijciẽdos curauerit, neq; deniq; ratam deiectionem habuerit, ſicq; adeo interdicto reſtitutorio conueniri non poſſit, *l. 1. § deieciſſe, & §. ſed & de vi & vi arm.* Tametſi enim liben er & non grauatim
concedo; quod vnde vi interdictum † contra ſolum 75
ſpoliantem vel deijcientem cõpetat. Interim tamen negari nõ põt, multa remedia, iure tam ciuili quam Põtificio eſſe prodita, quib. illis conſulitur, qui poſſeſſione ſua ceciderunt, quorum potiſſima luculẽ er & erudite pertractat Menoch. *in comment. in recup. poſſeſſ. conſtitut.* Præſertim vero remedium *Can. reintegr. 3. q. 1.* vſq; adeo late patet, vt quibuſcunq; detur antiquiorib. poſſeſſorib. contra quemlibet poſſeſſorem quantumuis non vitioſum, non ſpoliantem, imo etiam ignorantem competat. Panor. *in c. cum ad ſe. n. 26 de reſtit. ſpol per gloſ. 1. in c. ſæpe eod. tit.* etiamſi bona fide vel iuſto tit. mediante rem teneat atq; poſſideat. *Dd. in l. rem, quæ nobis,* & ibi Iaſ. *n. 19 de acq. poſſ.* Indeque fit, quod qui tali remedio experitur, is nihil amplius probare neceſſe habeat, quam ſe aliquãdo poſſediſſe, & tunc temporis quãdo litem intendit poſſeſſionem penes reum inueniri, ſicut tradit Iaſ *modo cit. in loc.* Dec. *conſ. 55. nu. 6.* & D. Henning. *de interdict. reſtit. conſ. 2. nu. 14.* eſtq; communiter recepta ſententia, vt ſcribit Boer. *deciſ. 239.* quem refert & ſequitur Ioann. Bapt. de Plot. *in repet. l. ſi quando, nu. 65. cum 2. ſeqq. in l. ſi quando, C. vnde vi.* vbi quam plurima in eandem ſententiam adducit. Sed neq; perpetuum eſt, quod auctoritas iudicis iuſtã poſſidendi cauſam præbeat, *l. iuſte, de acqu. poſſ.* hoc enim ita demũ verum eſt, ſi legitimus proceſſus & ſentẽtia vel diffinitiua, vel ſaltem interlocutoria ſecũdi decreti præceſſerit, *l. Pompon. §. ſi iuſſu, de acq poſſ. §. fi. Inſt. de off. iud. & not. in d. l. iuſte, vbi gloſ.* & Iaſ. *n. 4.* præſertim vero ſi poſſeſſio à principio violenter (vt in propoſito factũ eſſe queruntur aduerſarii) fuerit occupata, quippe q̃ nec principis quidẽ reſcripto poſſit cõfirmari ſecun. Iaſ. *pred. in loc n. 5.* Itaq; hoc caſu, officio iudicis minime p̃ſumitur. Iudex n. q nõ legitima adhibita cauſę cognitione, procedit, priuati inſtar habetur, *not. ibid. Dd. de reg. iur.* Card. *in Clem.*

in Clement. 1 § final. de celebrat. miſſ. Felin. *in cap. dilectam, de reſcript.* Hippol. de Marſil. *in practic. crimin. § nunc videndum, num 38. in fin.* & Crauet. *in conſ. 302 in hac cauſa, num 3. & 4* vt non immerito dixiſſe videatur Baldus *in l. ſubemus § ſane. num 3 ad fin. C. de SS. Eccleſ.* legem ea tenus tantum pro iudicis facto præſumere, quatenus eſt iudex vel legitime tanquam iudex procedit. Ex quibus omnibus neceſſario conſequitur ſpoliatum etiam à iudice legitimo iuris ordine prætermiſſo ante omnia reſtituendum eſſe, *cap. conquerente, de reſtitut. ſpoliat.*

CONSILIVM II.

SVMMARIA.

1 *Caſus ſeu facti ſpecies.*
2 *Feudum ſeu beneficium non, niſi in rebus ſoli aut ſolo cohærentibus, aut inter immobilia connumeratis, conſiſtere poteſt, num. 22.*
3 *Ius & ratio naturalis pactis & conuentionibus partium mutari non poteſt.*
4 *Feudum an in pecunia conſiſtere poſſit.*
Argumentum à ſufficienti partium enumeratione in iure eſt firmiſſimum, ibid.
5 *Pecunia vſu & aſſidua contrectatione atteritur, conſumitur, nec in vſu ſed abuſu conſiſtere dicitur, nu. 6.*
7 *Naturalis ratio auctoritate legis mutari poteſt.*
8 *Argumentum à lege ad pactum in iure negatiue valet.*
9 *Multa per legem fiunt, quæ per pactum fieri nequeunt.*
10 *Feudum reſpectu vaſalli eſt vſus fructus in effectu.*
11 *Lex & conſuetudo à pari procedunt.*
12 *Pecunia natura mobilis, fictione tamen hominum rei immobilis naturam aſſumit.*
Rerum vocabula immutabilia ſunt, ibid.
13 *Subrogatum ſapit naturam eius, in cuius locum ſubrogatur.*
14 *Hereditas per pactum in alios transferri nequit.*
15 *Natura conditionis ea eſt, vt actum ſuſpendat, ita vt nec actio, nec obligatio naſcatur, antequam conditio exiſtat.*
16 *Actus vel contractus conditionalis tunc demum perficitur, cum conditio ſit impleta.*
17 *Ius ſemel ſublatum reuiuiſcere nequit.*
18 *Excluſus ſemel à ſucceſſione, ad eam amplius non admitti debet.*
19 *Pacta poſteriora prioribus derogant.*
20 *Inueſtitura prima pactum per ſecundum tollitur.*
21 *Præſens & tacens conſentire videtur.*
23 *Annui prouentus & redditus rerum immobilium inſtar obtinent.*
24 *Feudum in iis, quæ vſu conſumuntur, conſiſtere nequit.*
25 *In nominibus debitorum perpetuo obligatis feudum conſtitui poteſt.*
26 *Ceſſante cauſa ceſſat quoq; diſpoſitio legis.*
27 *Lege non efficitur, vt vſusfructus in pecunia conſtituatur.*
28 *Principes in locis ditioni ſuæ ſubiectis, reges eſſe cenſentur.*
29 *Princeps naſcitur, imperator electione fit.*
30 *Priuatus bona ſua à ſuperiori in feudum accipiens, ea domino tradidiſſe videtur.*
31 *Inueſtituræ forma præciſe ſeruari, nec ab eius tenore recedi debet.*
32 *Verba & conuentiones eorum, qui negotiis contrahendis implicantur, dicuntur forma contractus.*
33 *Pecunia ex feudo confecta, loco rei non ſuccedit: & quid in particularibus & vniuerſalibus, num 34.*
35 *Res pecunia dotali comparata, ipſa quoq; dotalis eſſe cenſetur.*
36 *Inueſtitura eſt modus feudi acquirendi ordinarius.*
37 *Bonorum obuentio vel hæredis ex pactis in alios transferri nequit.*
38 *Quilibet & ſibi & ſuis proſpicere velle cenſetur.*
39 *Nemo alienas ſucceſſiones ſucceſſioni liberorum ſuorum anteponere velle præſumitur.*

DEI OPT. MAX. AVXILIO.

DEr Fall hält ſich kürtzlich alſo: Es ſein etwan drey Brüder geweſen / mit † namen Conrad / Heinrich vñ Dietrich von L. vnter welchen Conrad ſich etliche Jahr vor einen Kriegsmann hat brauchen laſſen / vnd in die 1500 Gulden im Krieg eröbert / als nun bemelte drey Brüder ſich in jre Lehengüter getheylet / iſt Heinrich von ſeinem Bruder Dietrich in ſolcher theylung etwas verkürtzt worden / vnd ob ſich wol Heinrich derwegen ſolcher theylung anfänglich widerſätzig gemacht / vnd derſelben nicht geleben wollen / ſo hat jhn dennoch ſein ander Bruder Conrad letzlich mit guten Worten / vnd ſonderlich mit dieſer Vertröſtung / daß er jhn an den obbemelten 3500. G. ſo er im Krieg erworben vnd vor ſich bracht / etwas zum Vortheyl thun wolt / letzlich dahin beredt vnd vermocht / das ers geſchehen laſſen / vnd mit ſolcher Theylung zufrieden geweſen.

Obwol nun Conradt ſich folgends verehelicht / vnd Leiblehens Erben gezeuget / damit er aber dennoch ſeiner Vertröſtung nachkommen / vnd gleichwol ſeine Erben diſſfals nicht verkürtzt möge / hat er ſich mit Heinrich dermaſſen verglichen / das er Conrad von L. obgedachte ſeine erobertte 3500. G. vnd Heinrich 1500. G ihren G. H. H. G zu S. Hochlöblicher vnd ſeliger gedechtnuß auff das ampt C. gethan / ſolche zwo Summen zu Lehen machen / vnd ſich jrem Bruder Dietrich vnd jhrer aller Leiblehens Erben darmit folgender geſtalt belehnen laſſen / ob ſichs begebe / das Heinr. von L. ohne Leibslehens erben etwa verſchieden würde / als dann ſolten die 1500. G. ſo jhm am ampt C. zuſtendig / Conraden vnd Dietrichen von L. oder jhren Leibslehens Erben gleich anfallen. Würde aber Conrad von L. ohne Leibslehens Erben / ehe dann er / verſterben / ſo ſolten von dem 3500. G die er auff C. wie vorgemelt / gewandt / Heinrichen von L. oder ſeinen Leibslehēs Erben 1500. G. zuuorn anfallen / vnd die andern 2000. G. ſolten auff Heinrich vnd Dietrichen von L. oder jhren Leibslehens Erben zu gleichem Theyl kommen / alles nach fernern Inhalt des Lehenbrieffs.

Darnach iſt Conrad vnd nach jhm Heinrich von L. in Gott verſtorben / vnd hat Conrad einen Vnmündigen Sohn mit namen Joachim / Heinrich aber auch ein Sohn Välten genant / den jtzigen Amptman zu B. ſo die zeit auch noch Vnmündig geweſt / nach ſich gelaſſen.

Als aber Dietrich von L. ſeiner beyder vnmündigen Vettern / als nemlich Joachim vnd Välten von L. Vormundſchafft verwaltet / hat er vmb die 5000. G. ſo jnner auff dem Ampt C. geſtanden / die V B. erkauffe vnd ſeine zwey vnmündige Vettern / deßgleichen auch ſich vnd ſeine leibs Erben zugleich vnd ohne allen Vortheil damit belehnen laſſen / es hat auch gedachter Dietrich von L. in wehrender Vormundſchafft / vnd in ſeines Vettern Välten von L. vnmündigen

digen Jahren / auch ohne ſein Vorwiſſen vnd Wil-
len ſich mit Joachim Conrads Sohn dermaſſen ver-
einiget / das Joachim den vortheil der 1500. G. ſo vff
Heinrich von L. Erben geſtellet / bey hochgedachten H.
G. zu S. vnd berürten Leben gantz vnd gahr abwör-
gen vnd richtig machen ſolle / alſo das auff den Fall /
ſo Joachim ohne Leibeserben abgienge / das als dann
Dietrich vnd ſeine Leibslehen Erben gleichen Theyl /
vnd nicht weiniger dann Heinrichs Lehen Erben an
bemeltes Joachims Gütern nemen vnd gewertig / vñ
alſo berürter Vortheyl gäntzlich abe ſein ſolte / vnd da
Joachim obgedachten Vortheil nit abſchaffen wür-
de / das als dann Dietrich von L. vnd ſeine Leibs lehens
Erben / auß Joachims Gütern / im Fall da er ohn
Leibslehens Leben abgehen würde / 2000 G. zuuorn /
vnd mehr dann Heinrichs Leibslehens Erben gewer-
tig ſein vnnd bekommen / das auch Joachim auffm
Fall / da viel vnd Hochgedachter Hertzog G. zu S.
in die abſchaffung des erſten Vortheils nicht willigen
wolte / die gunſt vnd verwilligũg des andern vortheils
auff die 2000 G. außzubringen verpflicht ſein ſolte.

Als aber Välten von L. mitler zeit zu ſeinen mün-
digen vnd vollen Jahren kommen / iſt er võ wegen der
verwalten Vormundſchafft mit ſeinem Vetter Diet-
rich als ſeinen gewachſenen Vormunden / dermaſſen
vertragen worden / das er die Anforderung / ſo er wieder
Dietzrich ſeinen Vettern ſeiner Rechnung halber zu
haben vermeint / zu grund fallen laſſen / vnd gedachten
ſeinen Vettern derhalben gantz quit ledig vnd loß ſa-
gen / auch mit ſchrifftlichen Quitantzẽ forder anſprach
enthoben ſein / quitgian verſichern ſolte. Item / das
Välten von L. forder alle ſeine Hauptſumm bey C. F.
G. zu S. vnd bey den G. zu M. ſtehende / ſicherer vnd
gewiſſer dann bißher geſchehen / zu rechten Mannle-
hen anlegen / vnd alle die von L. darzu in geſampte Le-
hen / doch noch nach der Sieppzahl kommen vnnd
ſchreiben laſſen / vnd die Verſorgung thun ſolte / das
alle ſeine Hauptſummen als Mannlehen der von L.
Männlichlehens Erben wie vorgemelt / bleiben vnnd
heimfallen ſolten. Dargegen ſolte vnd wolte Dietrich
von L. gedachten ſeinen Vettern an allen Rittergü-
tern / vñ ſonderlich an dẽ 2000 G. bey C. F. G. zu S.
ſtehende / in geſampteleben bringen / die zu Rechten
Mannlehen ma[illegible] vnd verſchreiben laſſen / das al-
lein die Lehens Erben der von L. die anwartung nach
rechter Sippzahl / dran haben ſolten / vnnd wo nun
Välten von L. deme / wie obbemelt / vor ſeiner Perſon
nachkommen würde / ſo ſolte jhm Dietrich von L. ſei-
ne Haupt vnd Lehenbrieff als dann zu handen ſtellen /
was aber die 2000. G. ſo Dietrich vnd ſeine Leibsle-
hens Leben / desgleichen die 1500. Gülden / ſo Väl-
ten von L. ob einen Fall geſchehe an der V. B. zuuorn
haben wolten / belangen thete / ſolten biß zum Fall ei-
nen auffſtand haben / vnd ſolte alsdann ſolcher Arti-
ckel auff vier Freunde vnnd einen Obmann / wo die
Vettern mitler weyle ſich derhalben ſelbſt nicht ver-
glichen / Mächtiglichen anheim geſtellt werden. Fol-
gends iſt Dietrich von L. auch zu Gott verſtorben /
vnnd hat einen Sohn / nemblich Nickel von L. zu
Gleyna hinderlaſſen. Deßgleichen iſt auch Joachim
Conrads Sohn in Gott verſtorben / vnnd hat einen
Sohn mit namen Vlrich nach ſich gelaſſen / welcher
des verſchiedenen Jahrs 1553. in der mit Margraff
A. gehaltener Schlacht im Land zu B. geblieben / vnd
ohne Leibslehens Erben iſt verſtorben / das alſo
nach ſeinen Tödtlichen abgang die V. B. auff Väl-
ten vnnd Nickel von L. als ſeine neheſte Lehenserben
gekommen / damit ſie dann auch von vnſerm G. H.
dem C. F. zu S. vnd B. zu M. gnedigſt ſein belehnt
worden.

Demnach wird gefragt / dieweil Vlrich von L.
Joachims Sohn / wie jtzt gemelt / ohne Leibslehn Er-
ben geſtorben / ſeine Vettern Välten vnd Nickel von
L. als ſeine nechſt Agnaten vnd Lehenfolger nach ſich
gelaſſen / ob ſich auch Välten von L. der funffzehen
hundert Gülden an bemelten funff tauſent Gülden /
vnd nachmahls an der V. B. vermöge Hertzog G.
zu S. Hochlöblicher vnd Seliger gedechtnuß hierü-
ber Lehenbrieffs zuuorauß hab anzumaſſen oder
nicht.

So viel nun dieſe Frag belangen thut / ſo läſt ſichs
anfänglich dafür anſehen / das Välten von L. ſich zu
dem 1500. G. vermöge obgemelts Lehenbrieffs / als
zu ſeinem gebührenden Vortheil zuuorauß nicht zu-
halten / ſondern das er ſeinen Vettern Nickel von L.
zugleich zuzulaſſen / vnd alſo an der helfte vielgemelter
vierdhalb tauſent G. ſich begnugen zu laſſen ſchuldig
ſein.

Vnnd erſtlich auß dieſer Vrſach / das vielgemelts
Geld je vnd allewege Erb geblieben / vnd niemahls die
art vnd natur eines Lehens an ſich genommen / daß
ſie alſo nach Vlrichs abſterben auff Välten vnd Ni-
ckel von L. nach Erbganges Recht zugleich vnd ohn
einigen Vorzug gekommen vnd gefallen.

Denn ob wol der Buchſtabe deß hierüber auffge-
richten Lehenbrieffs vermag / als ſolte ſolchs Geld in
Lehen verändert ſein worden / ſo iſt dennoch in den ge-
meinen beſchriebenen Lehenrechten klar verſehen /
das Geld zu Lehen nicht könne gemacht werden / ſon-
dern alleine vnbewegliche Güter in Rechten geacht
würde. Feudum enim vel beneficium † non niſi in 2
rebus ſoli aut ſolo cohærentibus, aut in iis, quæ
inter immobilia connumerantur (veluti cum de
Camera aut de Cauena feudum datur) poteſt con-
ſiſtere. Textus eſt manifeſtus *in capit. 1. §. ſciendum,*
de feud. cognit. in vſib. feud. & not. gloſſ. in cap. 1. in verb. in
feudum dandos, ſi de feud. vaſall. ab al. interpellat. fuer.
Vnde Baldus ibidem decidit hanc quæſtionem à
Gloſſa motam, videlicet, ſi Dominus alicui certam
pecuniæ ſummam quaſi in feudum dederit, an eo
non obſtante Dominus eiuſmodi pecuniam tan-
quam non feudalem repetere poſſit. Et reſpondet
Bald. talem pecuniam per condictionem ſine cauſa
poſſe repeti. Et quod conſequens eſt feudum non
cenſeri, imo quod plus eſt vſque adeo pecunia eo
modo data feudum non eſt, vt quamuis maxime
is qui illam recepit, fidelitatem eo nomine præſti-
terit iuriſiurandi religione minime tamen ſit obſtri-
ctus. Ita tradit Iacob. Aluar. & Præpoſit. *in dict. cap.*
1. ſi de feud vaſall. interpell. fuer. quia eſt, inquiunt, con-
tra regulas iuris conſuetudinarii, *dict. §. ſciendum, de*
feud. cogn. & interpoſitum eſt iuramentum de re im-
poſſibili de iure, ſicq; nulla fuit obligatio, quæ cau-
ſam habuit impoſſibilem à iure vel natura, *§. impoſ-*
ſibilis, Inſt. de inutilib. ſtipul. merito igitur & iuramen-
tum, quod ſubſequitur eandem ob cauſam erit nul-
lum, *l. non dubium,* & quæ ibi not. *C. de ll.* Itaq; mirum
non eſt, quod non obligatur iuramento impoſſibi-
litatem naturæ & rationis naturalis continente.
Cum pactis † & conuentionibus partium ius & na- 3
turalis ratio mutari non poſſit. *l. ius publicũ, de pact. l. 2.*
§ fin. de vſufr. earum rer. quæ vſu conſum Et not. *in l. nemo,*
de legat. 1. eadẽq; de cauſa poſſet vaſallus obligationẽ
natam

nitam ex iureiurando quaſi ob cauſam præſtito
cauſa non ſecuta condicere, *argum. l. ſi quis accepto, de
condict. ob cauſ.*

Ratio autem, quod feudum in pecunia non poſ-
ſit cõſiſtere à ſufficienti partium enumeratione du-
4 citur, quod argumentandi † genus in iure longe eſt
fortiſſimum, *l. 4. §. hares, l. obligationum ſ. re, §. placet, de
act. & obl. l. patre furioſo*, vbi Bart. & Dd. *de his qui ſunt
ſui vel alien. iur.* ſiue enim pecuniam quaſi in feudum
conceſſam in arca quis reponat, ſiue vero eadem
vtatur, neutro ſane modo feudum in ea poterit con-
ſtitui. Nam primo quidem pecunia in arca recon-
dita tanquam ocioſa nullos omnino fructus nul-
lamq; vtilitatem affert, at econtra feudum cum vti-
litate & commodo coniunctum eſſe debet, & in
perceptione fmctuũ conſiſtere, *§. fin. in quib. cauſ. feud.
amit.* Ita not. Andr. de Iſern. *in d. c. 1. § ſciendum, de cogn.
feud.* Aluar. & Præpoſ. *ind. cap. 1. ſi de feud. vaſall. interpell.
fu.* & Zaſ. *in 4. part. epit. feud. num. 21.* & hæc quidẽ vſq;
adeo vera ſunt, vt etiam pecunia ex feudo confecta
vel tranſactionis nomine ob feudum data feudi no-
men non mereatur, *§. pen. in fin ſi de feud def. cont. ſit in-
ter dom. & agn vaſall.* ſecũdo, qui pecunia vtitur ean-
dem quoque conſumat, neceſſe eſt. Tum quod pe-
5 cunia † ipſo quodammodo vſu & aſſidua contre-
ctatione atteritur, extinguitur & conſumitur, *§. con-
ſtituitur, verſ. quibus prox. eſt. Inſt. de vſufruct.* vnde etiam
6 non in vſu † ſed in abuſu conſiſtere dicitur, *l. hoc Se-
natuſconſultum, §. 1. de vſufruct. ear. rer. quæ vſ. conſum.* Pe-
cunia itaq; per vſum conſumpta, dominium & pro-
prietas expiraret, adeoq; feudũ eſſe deſineret. Cum
id ſubſiſtere non poſſit, niſi dominium directum
vel proprietas penes dominum concedentem, vt
vtile dominium penes vaſallum remaneat, *c. 1. §. fin.
quib. cauſ. feud. amit.* imo quod plus eſt in iis rebus, quę
vſu conſumuntur ipſo, quo in numero etiam eſt pe-
cunia, ne per legem quidem ipſam vſusfructus po-
teſt conſtitui, *l. 1. de vſufruct. ear. rer. quæ vſ. conſum.* Cum
neq; naturali ratione neq; cioili vſumfructum reci-
piant, *§. conſtituitur, inſt. de vſufr.* Et naturalis ratio le-
7 gis auctoritate † mutari non poſſit, *l. 2. §. 1. de vſufruct.
ear. rer. quæ vſ. conſum §. ſed natur. Inſt. de iure nat. gent. &
ciu.* Si ergo in pecunia vſusfructus conſtitui non po-
teſt per legẽ ipſam, multo minus igitur per pactum
8 poterit conſtimi. Recte enim argumentum † nega-
9 tiue ducitur à lege ad pactum: cum multa † poſſint
fieri per legem, quæ non poſſunt fieri per pactum,
*l. ius publicum, de pact. l. neq; pignus, §. priuatorum. l. nec
ex prætorio. de reg. iur. l. priuatorum, C. de iur. omnium iud.*
Bart. *in l. alias. §. eleganter, num. 12. ſolut. matrimon.* Iaſ.
in l. non impoſſibile. de pact. ſi igitur per legem in pecunia
vſusfructus non poteſt conſtitui, ergo nec feudum:
10 cum in effectu feudum † reſpectu vaſalli nihil aliud
ſit quam vſusfructus, *d. §. fin. in quib. cauſ. feud. amit.*

Vnd da vielleicht jemand ſagen wolt/ das er im C.
vñ F. S ein alt hergebrachter Brauch/ das die Ober-
keit/ vnd ſonderlich die C. vnd F zu S. Gele/ ſeine art
vnd natur nehmen/ vnd es in Lehen verendern kön-
nen/ ſo iſt doch ſolches abermahl dem zu wieder:
Quod nec lex quidem ipſa facere id poſſit, & quod
11 conſequens eſt nec conſuetudo, cum lex † & con-
ſuetudo à pari procedant, *l. de quib. de leg. & §. ex non
ſcripto. Inſt de iur. natur. gent. & ciuil.*

Vnd dennoch irret nicht/ ob gleich obgemelte
Summa der 5000. G. in dem Lehenbrieff als Lehen
angegeben wird/ dann wie droben nach der lenge de-
ducirt/ können die Lehen alleine in vnbeweglichen
Gütern/ vnd in denen/ ſo vor vnbeweglich geachtet
werden/ vnd nicht in Geld vnd Barſchafft/ vnd alſo
in beweglichen Gütern hafften/ darumb dann auch
auff die natur vnd eygenſchafft des Geldes/ mehr
achtung muß gegeben/ denn auff den Lehenbrieff geſe-
hen werden/ ſicuti in ſimili per Tertullianum iuri-
dict. traditur, dum quæſtionẽ hanc decidit, an quis
non ex caſtris notus filiofam. donauerit quid, vel
legauerit & expreſſerit nominatim, vti in Caſtrenſi
peculio habeat, an poſſit Caſtrenſi peculio aggre-
gari. Et reſpondet non poſſe: veritatem enim ſpe-
ctamus ait, an vere Caſtrenſis notitia vel affectio
fuerit, non quod quis finxit, *l. ſi ſorte, de Caſtrenſ. pecul.*
Eodem modo & pecunia † quæ ſui natura mobilis 12
eſt, per fictionem hominum immobilis rei naturam
aſſumere, ſicq; in feudum conuerti nequit. Rerum
enim vocabula immutabilia ſunt, *l. ſi quis in fundi vo-
cab. de legat. 1.*

Dieweil dañ nun/ wie jtzt nach der lenge deducirt,
klares rechtens/ das Gelt zu Lehen nicht kan gemacht
werden/ ſo wil auch hierauß erfolgen/ daß die 3500.
G. dauon wir allhir handelen jre vorige eygenſchafft
behalten/ je vnd allewege Erbe geblieben vñ Gelt/ vnd
das ſich alſo Välten von L. der 1500. G. zuuorauß
vnd zum Vortheyl/ vermöge des Lehenbrieffs nicht
hab anzumaſſen/ ſondern das ſolche 3500. G. durch
Vlrich von L. Tödtlichen abgang eben ſo wol auff ſei-
nen Vettern Nickel von L. als auff jhnen nach erb-
gangs Recht zugleich/ vnd ohne allen Vortheil ge-
kommen vñ vorfallen. Sonderlich aber dieweil Väl-
ten vnnd Nickel von L. mit der V B. ſo vmb vielge-
melte Summa hernachmahls erkaufft/ ohne einigen
vortheil oder vorauß ſämptlich ſein beliehen worden/
dann dieweil vielgemelte Summa je vnd allwege Er-
be geblieben/ vnd jhnen dennoch zugleich vnd ohn al-
len vortheil zuſtendig geweſen/ ſo muß auch ja Väl-
ten von L. an der V B. ſo vmb ſolch Geld erkaufft
vnd alſo an deſſelben ſtell ſubrogirt/ keinen ſonderli-
chen Vortheil haben/ vermüg dieſer gemeinẽ Rechts-
regul/ quod ſubrogatum † ſapiat naturam eius, in 13
cuius locum ſubſtituitur vel ſubrogatur, *l. ſi eum, §.
ſi qui iniuriarum, § fuerat, Inſtit. de act. cum ſimilib.*

Vnd thut nichts herwieder/ das in dem Lehenbrieff
öffentlich verſehen/ wo Conrad von L. vor ſeinen bey-
den Brüdern ohne Leibserben/ verſterben würde/ das
als dann von den 3500. G. ſo er vffs Ampt C gethan/
Heinrich von L oder ſeinen Leibslehens Erben 15[illegible]o.
G zuuor anfalln ſollen. Dann dieweil ſolchs Geld/
wie obgemelt/ die natur vnd eygenſchafft eines Lehen-
guts nie an ſich genommen/ ſondern jhe vnd allweg
Erb blieben/ ſo iſt auch ſolch pactum, vtpote obuen-
tionem bonorum continens, an jm ſelbſt nichtig vñ
vnkräfftig/ vnd haben alſo Välten von L. vielgemelte
funffzehen hundert Gülden/ durch daſſelbe nicht kön-
nen zugeeygnet werden. Nã licet bona ſua poſt mor-
tem alteri permittere quis poſſit, *l. 1. C. vt actio. ab hær.
& con. hær. incip. §. poſt mortem, Inſtit. de inutilibus ſtipulat.*
obuentionem tamen bonorum, vel omnium, vel ex
parte in caſum mortis pacto conferre nemo poteſt,
Bart. *in conſ. 222. incip. promitto tibi, et mihi.* Etenim bo-
na vel hæreditates certis tantum quibuſdam modis
nobis obueniunt, ex teſtamento videlic. vel ab inte-
ſtato, *l. 1. de petit. hæred. l. codicillis, §. fin. de leg. 2.* Inde qui-
fit, quod hæreditas † per pactum in alios transferri 14
non poſſit, *l. hæreditas, C. de pact. conuent. & l. cum dona-
tionis, in fin. C. de tranſact.* vſque adeo vt id ne in dona-
tione quidem mortis cauſa vel codicillis fieri poſſit,
l. licet,

l. licet. vbi Bartol & Bald. & reliqui Dd. *C. de pact.* Accedit huc, quod pactum de futura ſucceſſione, vel omnium bonorum vel partis bonis mortalibus repugnat, atque ita hac etiam de cauſa nullum eſt, *l. ſtipulatio hoc modo. de verb. obligat. l. fin. l. pactum quod dotale. C. de pact. l. pactum dotale C. de collat. c. ne captãde, de conceſſ. præb. lib. 6.* Et quod eiuſmodi pacta, de quibus nos agimus, videlicet vt pecunia in feudum conuertatur, & poſt vnius mortem vel in totum, vel pro parte tanquam feudum alteri obueniet, non ſubſiſtant, ipſoque iure nulla ſint: in ſpecie tradit Hieronym. Schurpf. *in conſil. incip. in propoſito caſu.* quod eſt in prima centur. 11. & inter conſil. feudal. 114.

Zum andern / wann nun auch gleich Geld in Lehen beſtendiglich könte vnnd möchte verendert werden / ſo wolt dennoch Välten von L. auch der obgemelte Lehenbrieff ſelbſt im wege ligen / ſintemahl klar darauß zubefinden / das Conradt ſeinen Bruder Heinrich von L. oder ſeinen Leiblehens Erben den Vortheil offtgedachter funffzehen hundert Gülden nicht anders thun wollen / denn mit dieſer Condition vnd außdrücklichen Beſcheid / wo er der Conrad von L. ohne Leibslehens Erben eher dahin ſein Bruder Heinrich von L. verſterben würde / dieweil aber nun Conradt von L. ohne Leibslehens Erben nicht verſtorben / ſondern einen Sohn mit namen Joachim nach ſich gelaſſen / vnd ſich alſo der Fall / darauff ſolcher Vortheil geſtalt / nicht zugetragen / vnd die Condition nicht verificirt worden / ſo hat ſich Välten von L. auch auß dieſer Vrſach zu den funffzehen hundert Gülden / als zu einen Vortheil vnd vorauß nicht zu halten. Quia conditionis ea † natura eſt, vt actum ſuſpendat, ita vt nec obligatio nec actio naſcatur, antequam conditio euenerit, *l. cedere diem*, & ibi
16 Alciat. *de verbor. ſignif.* Vnde fit, quod actus vel contractus † conditionalis tunc demum perficiantur, cum impleta fuerit conditio, *l. hac venditio, in princip. de contrahend. empt.* Eaque deficiente nihil actum eſſe intelligatur, *l. neceſſario. in princip. de contrahend. empt. verſic. quod ſi ſub conditione, de pericul. & com. rei ven. cap. de illis. & c. ſuper illo. de condit. appoſ. cum ſimil.* Hinc porro fit, quod in eo caſu, quod ſub illa conditione fideicommiſſum relictum eſt, ſi fideicommiſſarius ſine liberis deceſſerit conditio deficiat, ſi fideicommiſſarius filio vel nepote relicto moriatur, *l. ex facto, §. fin.* & ibi not. *Ad Senatuſconſult. Trebellian. & l. 1. Codic. de cond. inſer.* Et in materia feudorum caſus eſt in terminis *in cap. 1. §. & quia vidimus, verſic. ſin autem, de his, qui feud. dar. poſſ.* Vbi dicit textus, *ſi fratres communiter acceperint feudum nouum, quod alter alteri non ſuccedat, niſi nominatim dictum ſit, ſcilicet vt vno defuncto ſine legitimo hærede alter ſuccedat, hærede vero relicto, inquit, alter frater remouebitur.* Cum itaque & in caſu noſtro, eo modo fratres ſimul inueſtiti ſint, vt Henricus vel ipſius hæredes prærogatiua 1500. aureorum ita demum potirentur, ſi Conradus ſine legitimis hæredibus prior è vita decederet: Conradus autem ſine legitimis hæredibus non deceſſerit, ſed filium & hæredem maſculum reliquerit: conſequens eſt per textum modo allegatum Henricum & ipſius hæredes à tali prærogatiua remotos & excluſos eſſe. Nec refert, ſi quis forte diceret ipſos non in perpetuum, ſed ad tempus duntaxat, & quidem tantiſper quoad Cunradus & hæredes eius in viuis fuerint, eſſe remotos.

Certi enim & manifeſti iuris eſt, eum qui ſemel à feudi ſucceſſione excluſus eſt, perpetuo remotum eſſe, ita vt vlterius nullo modo admittatur, *capit. 1. §. quin etiam*, vbi Bald. Andreas de Iſern. Aluarot. Matth. de Afflict. & reliqui not. *Epiſcop. vel Abbat.* Idem videtur velle Iacob. de Beluiſ. *capit. 1. §. & quia vidimus, de his qui feud. dar. poſſunt.* dum per illum textum dicit, licet maxime in feudo nouo dictum ſit, vt frater fratri ſuccedat, ſi tamen frater acquirens legitimum hæredem reliquerit, quod nihilominus alter frater ſemper excludatur, atque hoc quidem ratione non caret, cum ſit omnium ſermone trita iuris regula, ius ſemel extinctum & ſublatum † reuiuiſcere non poſſe. *l. qui res, §. aream* 17
de ſolut. l. Mauius. §. duobus. de leg. 2. l. ſi cum patre §. idem quoque, in fin. de in rem verſ. l. qui liberatus, de adopt. l. inter ſtipulantem, §. ſacram rem, verſicul. nec reuocatur, de verbor. obligat. Et quod ille, qui ſemel † excluſus 18
eſt, amplius ad ſucceſſionem non eſt admittendus. Eſt etiam optimus textus *in l. 3. §. ſi caput, verſicul. amplius. de bon. libert.* facit textus *in l. ſed ſi ex meo, §. arbor. de acquirend. rerum domin. & in l. aut damnum, circa fin. de pœn. cum ſimilibus.* Wie dann ſolches auch durch die Sächſiſchen Lehen Rechte klar geben vnnd mitbringen / *in capit. 20 in princip.* mit dieſen worten: Wann der Sohn nach des Vaters Todt lebet alſo lang / das man ſein Stimm gehören mag in den vier Wänden des Hauſes / ſo iſt er beerbet mit ſeines Vaters Lehen / vnnd hat es entführet allen den / ſo ding daran hetten.

Zum Dritten / iſt auch droben allbereyt vermeldet / das Välten von L. beneben ſeinem Vetter Neckel mit der V.B. ſo vmb obgedachte 1500. Gülden von Conradt von L. vnnd vmb die funffzehen hundert G. von Conradt / vnnd vmb die funffzehen hunder Gülden von Váltens Vatter herrührende / nach des Ampts C. ablöſung erkaufft / ſchlechts ohne einigen Vortheil iſt beliehen worden / vnd da ihm gleich nun ſolcher Vortheil nach inhalt des erſten Lehenbrieff an vielgemelten 1500. G. gebühret haben möchte / ſo hette er ſich dennoch deſſelbigen durch annehmung des Lehenbrieffs / darinnen des Vortheils offtgedachter 1500. G. nicht gedacht wirde / begeben / vnd nun mehr ſolchen Vortheil nicht zu fodern.

Nam ſicut in toto iure ea, quæ poſteriora, geruntur, ita potiſſimum poſteriora pacta † prioribus 19
derogant, *l. diuus, §. licet. de in integr. reſtit. l. ſi vnus, §. pactus ne peteret, de pactis. l. pacta nouiſſima Codic. de pact.* vnde conſequitur pactum † primæ inueſtituræ per 20
ſecundum tanquam poſterius eſſe ſublatum. Nam vt in poſteriori inueſtitura ſæpe dictæ prærogatiuæ nulla fuerit facta mentio, conſequens eſt Valentinum à L. non poſſe tali prærogatiua nunc temporis gaudere, præſertim, cum inſtrumentum inueſtituræ eo quo iam dictum eſt modo, adeoque ſine vlla prærogatiua conceptum receperit: nam licet præſens & tacens in ſui præiudicium regulariter conſentire non intelligatur, *l. qui patitur*, & ibi gloſſ. *Mand. capit. qui tacet*, & ibi Doctores *de regul. iur. lib. 6.* Si tamen vltra taciturnitatem actus etiam poſitiuus quem vocant, veluti receptio literarum, vel inſtrumenti interuenerit, tacens omnino conſentire, eaque quæ literis vel inſtrumento compre-

henſa ſunt, approbare videtur, *l. ſi filiusfamil. abſente patre. Ad Maced. Clement.* 1. *de procurator. l.* 1. *§ fin. fur. aduerſ. nau.* Iaſon & reliqui Doctor. *in l. qua dote, ſolut. matrimon.* Abbas Panormitan. *in cap. nouit. De præſumpt.* Inprimis vero cum Dominus non potuiſſet ius Valentino antea ex prioris inueſtituræ prærogatiua acquiſitum per poſteriorem auferre, *l.* 2. *de his qui ſunt ſui vel alien. iur. l. nemo. Codic. de iudic. leg. id quod noſtrum eſt, de regul. iur. leg. cum dot. de pactis dotalibus.*

Et ita Valentinus impedire potuerit, quo minus ſecunda inueſtitura eo, quo dictum eſt, modo conciperetur. Quo caſu rurſum alia ſuccedit

21 regula, nempe quod præſens † & tacens, quia contradicendo impedire poterat, quod agebatur, præciſe & infallibiliter videatur conſentire. *l. ſæpe conſtitutum eſt verſicul. cur autem. de re iudic. & capit. pe-nultim. ex eo. not.* Dyn. *in dict. capit. qui tacet. De regul. iur. libr.* 6 & Dd. *in dict. l. qua dote. ſolut. matrim. & in d. cap. nouit. de præſumpt.*

Solches alles aber vngeacht halte ichs eigentlich dafür / das Valten von L. deß Vortheils der funffzehen hundert Gülden an vielgemelten vierdhalb tauſent Gülden / vnd nachmahls an der V B. zu Rechten / vnd ſonderlich vermöge H. G. zu S. Hochlöblicher vnd Seliger Gedechtnüß / Lehenbrieffs in alle wege vnd ohne allen zweyffel befüget.

Damit aber nun ſolches deſto klärer beybracht / vnnd das jenige / was droben nach der länge herwieder vorgewandt / deſto beſſer vnnd leichtlicher verleget vnd abgelehnet werden möge / ſo müſſen wir dis anfänglich gewiß ſein / ob Geld die art vnnd natur eines Lehens an ſich nehmen möge / vnnd ob Hertzog G. zu S. Hochlöblicher vnnd Seliger Gedechtnüß daſſelb zu Lehen hab machen können.

Nun iſt hiebeuor in narratione facti vndern andern auch vermeldet worden / das die fünff tauſende Gülden / dauon wir allhie handlen / anfänglich auff das Ampt E. vnnd alſo auff vnbewegliche Güter gethan / vnnd alda zu Lehen gemacht worden / dafür dann auch die von L. ſolch Ampt / dieweil bemelte Summa darauff geſtanden / von Jahren zu Jahren zugenieſſen vnnd zugebrauchen gehabt haben / das die von L. alſo vnnd in effectu mit den Früchten vnnd Einkommen bemeltes Ampts belehen geweſen / wie es dann auch hernacher wiederumb zu erkauffung der V B. gleicher geſtalt iſt angelegt worden.

Iam vero manifeſti iuris eſt, quod feudum

22 non † tantum in rebus immobilibus, verum etiam in iis, quæ immobilium inſtar obtinent, conſiſtere poſſit, *dict. capit.* 1. *§. ſciendum. de feud. cogni-*

23 *tion.* Annui autem prouentus † & redditus immobilium inſtar rerum obtinent, earumque iure cenſentur. *Clement. exiui. §. Cumque annui redditus. de verb. ſignif. l. iubemus* 2. & ibi Bald. *in* 2. *notabil. Codic. de ſacroſanct. Eccleſ. §. hac ergo. Authentic. de non alienand. aut permutand. rebus Eccleſ. collation.* 2. Vnde & in iis feudum conſtitui poſſe dubium non eſt.

Den Fall aber zu ſetzen / wann gleich vielgedachten drey tauſent vnd fünff hundert Gülden nicht auff vnbewegliche Güter / als auffs Ampt E. gethan / ſondern die Fürſtliche Cammer geleget ſein möchten / alſo daß denen von L. vnd jhren männlichen Leibslehens-Erben / derwegen eine gewiſſe ſumma Geldes auß bemelter Cammer jährlich hette ſollen gereicht vnd gegeben werden / ſo wehre dennoch ſolches vermöge der gemeinen Lehenrechten gleich wohl auch vor ein Lehen zu achten.

Nam ſi quis in ſimili Cameræ Domini ſingulis annis centum numeret, & dominus de hac ſumma eum reinueſtiat, cenſetur eſſe feudum Cameræ. Eodem modo & feudum Canauæ eſſe intelligitur, ſi quis Principis Canauæ (quam vocant) certos & annuos vini vel frumenti modios præſtet, eoſdem à domino in feudum recipiat. Ita diſerte tradit Præpoſit. *in dict. capit.* 1. *§ ſciendum. de feud. cognit.* à maiori & fortiori igitur idem & in caſu noſtro dicendum eſt, quod illi à L. ex præfectura C. tanquam Principis vaſalli annuos prouentus & fructus perceperunt.

Licet enim hoc caſu ſolutio non fuerit facta per Cameram, quia tamen ipſum caſtrum vel fundus eſt Cameræ, nihilominus feudum Cameræ eſſe cenſetur, & indiſtincte in rebus ſoli aut ſolo ſaltem cohærentibus conſiſtere dicitur. Aluarot. *dict. §. ſciendum. numer.* 5. imo quod plus eſt quanquam regulariter in pecunia & in aliis rebus, quæ † vſu 24 conſumuntur feudum non poſſit conſiſtere. *dict. §. ſciendum. & capit.* 1. *princip. verſicul. res autem. de inueſtit. de re alien. fact. & §. fin. in quibus cau. feud. amitt.* ſi tamen pecuniæ ſubſtantia ſalua maneat, nil prohibet, quo minus in pecunia feudum conſtituatur. Matth. de Afflict. *dict. §. ſciendum, num.* 29. & ergo dicit ibidem Aluarot. Quod in nominibus † debitorum perpetuo obligatis feudum poſ- 25 ſit conſtitui, ita vt vaſallus annuatim decem vel aliam certam pecuniæ ſummam ex eiuſmodi nominibus percipiat, *argument. l. Cassius. de leg.* 2. quia cum his caſibus ſalua manent pecuniæ ſubſtantia & Vaſallus commodum ex eadem percipiat, ceſſant rationes, ob quas feudum in pecunia alias non poteſt conſiſtere: Ceſſante † ergo cauſa ceſ- 26 ſare debet & legis diſpoſitio, *l. quod dictum. de pact. l. adigere. §. quamuis, de iur. patronat.* Hinc etiam dicit Andreas de Iſern. *in capit.* 1. *numer.* 3. *ſi de feud. vaſall. interpellat. fuer.* quod pecunia ita in feudum dari poſſit, vt vel in Camera domini collocetur, vel ad ipſius menſam detur, ita vt vaſallo annua quinque vel decem eo nomine præſtentur. Quia tunc capitale, inquit, ſeu annui ſemper ſaluum apud Dominum, ſi non ipſius pecuniæ quæ data eſt, quia vſu extinguitur, at certe iure permutati domini. *argument. l. Imperator fin. de leg.* 2. *cum l. ſeq & l. certum. ſi cert. petat.*

Pecunia enim recipit functionem in genere ſuo. *l.* 2. *princip. & §. mutui datio. ſi certum petatur.* & in locum vnius alia poteſt ſubrogari. *leg. Paulus reſpondit. de ſolut. l. ſi ita fideiuſſ. r. de fideiuſſ. & l. propemodum. de verb. ſignif.*

Vnnd iſt dieſem gantz vnnd gahr nicht zuwieder / das droben geſagt / quod ticut lege effici non † poteſt vt vſusfructus, qui magnam habet cum 27

feudo

ſ.odo ſimilitudinem, §. *fin. in quib. cauſ. feud. amitt.* in pecunia conſtituatur, *l. 1. Codic. de vſufruct. ear. rer. quæ vſ conſ.* Id enim non ciuilis tantum verum naturalis etiam ratio prohibet, §. *conſtituitur, Inſtitut. de vſufruct.* quæ iuris ciuilis auctoritate mutari nullo modo poteſt, *l. 2. §. 1. de vſufruct. earum rerum quæ vſu con*. Ita etiam nec feudorum aut huius ditionis conſuetudine feudum in pecunia poſſit conſtitui, cum legis & conſuetudinis ſimilis ſit & par ratio, *dict. l. de quibus, de ll.*

Dann Erſtlich reden die angezogenen Text vnnd Rechtsgründe von Geldt / wie es an jhm ſelbſt iſt / vnnd nicht in dem fall da Geldt irgend auff vnbewegliche Güter / oder in des Lehenherren Cammer dermaſſen geleget / das der Lehenmann Jährlich daſſelbig zugenieſſen / wie dann in vnſern Fall geſchehen / allda vielgemeltes Geldt erſtlich auff das Ampt E. geſtanden / vnnd darnach zu erkauffen der W. B. angelegt ſein würde / ſondern es ſolten auch dieſelben / vermögt des Lehenbrieffs jhe vnd allwege / ſo offt ſie verruckt / widerumb angelegt werden / vnd ſol alſo die Häuptſumma jmmerdar gantz bleiben / vnnd dennoch Jährliche Früchte vnnd Abnutzung tragen. Et ſic in caſu feudi meritam proprie in pecunia conſiſtere poſſe, ſuperius iam nunc comprobatum eſt.

Zum Andern / obwol die beſchriebenen Rechte nicht verordnen vnnd zu wege bringen können / vt vſusfructus in pecunia conſiſtat. So iſt dennoch in denſelben gleichwol hinwieder auch klar verſehen / quod lex improprie ſaltem, & quaſi vſumfructum quendam poſſit in pecunia conſtituere, *dict. l. 2. §. 1. in fin. in quibus cauſ. feud. amittatur.* Si non tale, quod propriam feudi naturam habeat, at quaſi feudum ſaltem, adeoque minus proprie per conſuetudinem in pecunia etiam per ſe conſiderata poſſit conſtitui, *argument. dict. l. de quibus, de ll.* Accedit huc, quod Præpoſit. *in dict. capit. 1 ſi de feud. vaſall. interpellat. fuer.* ſcriptum reliquit, eum, cui pecunia in feudum data eſt, poſſe eam retinere, ſi fidelitatem præſtare paratus ſit, non quidem vi feudum proprie, ſed vt virtute & vigore pacti, *argument. dict. l. 1. & 2. De vſufruct. earum rerum quæ vſu conſ.* facit etiam textus *in l. 2. Codic. com. vtr. iud.* vbi ſententia ipſo quidem iure nulla, ex approbatione tamen partium nihilominus tanquam pactum valet. Et textus *in l. ſed & ſi poſſ. §. item ſi iurauero, de iureiurand.* Dum Iuriſconſultus ibi dicit effectum iuriſiurandi omnino ſequendum eſſe, etiamſi vſumfructum earum ſe habere vel ſibi deberi quis iurauerit, in quibus propter abuſum conſtitui quis nequit.

Atque hæc ratione non carent, ſi Andreæ de Iſernia credimus. Nam quod in pecunia & eiuſdem generis rebus cæteris feudum non poteſt conſiſtere, id fauore accipientis introductum eſt. Andreas de Iſern. *dict. cap. 1. ſi de feud. vaſall. interpellat. fuer.* Non mirum igitur, ſi fauori illi renuntiare, & pactum aliquin nullum approbare poſſit, *argument. l. & eleganter, in princip. iunct. gloſſ. in verb. Nullam, de dol. l. pen. Cod. de pact. cum ſimil. de legib.*

Das aber auch H. G. von S. Hochlöblicher vnd Seliger Gedechtnuß / wol macht gehabt dem Geld die natur des Erbes zubenehmen / vnnd daſſelbig in Lehen zuuerändern / daran iſt gahr nicht zu zweyfelen / dann dieweil auch Grauen vnnd Freyherren / ſo eines niedrigen Standes / dann ein Fürſt / ja auch die Pannherren nach gemeinem Wahn der Rechtlehrer dieſe Macht haben / das ſie Erbgüter zu Lehen machen können / wie viel mehr muß dann ſolches Hochgedachter Hertzog G. zu S. als ein fürnehmer Fürſt des Reichs zu thun Macht gehabt haben / *argum. Authent. multo magis, Codic. de ſacroſanct. Eccleſ.*

Principes enim in locis † ditioni ſuæ & poteſtati ſubiectis reges eſſe cenſentur, vt non ſolum tantam poteſtatem habeant, quantam Imperator in imperio, verum etiam maiorem, Franciſcus Curt. *in 2. quæſt. 2. part. princip. tractat. de feud.* Etenim Princeps † naſcitur: At Imperator per electionem tantum ad illud dignitatis faſtigium ſubuehitur, *c. venerabilem, de elect.* Ideoque non vt principis, ita quoque Imperatoris poteſtas vel Imperium ad hæredes tranſmittitur, *capit. licet, de vot. & vot. redemption.* Quod ergo res allodiales, quas vocant, in feudum conuerti poſſint certo certius eſt: Non tantum ab Imperatore vel principe Romano, *capitulo vnico, in princip. de natur. feud. & capitulo vnico, in princip. quis dicat. Dux. Marchio, Com. capitan. vel valuaſ.* Verum etiam à Ducib. Marchionibus, Comitibus, Baronibus & eiuſmodi reliquis perſonis dignitate præditis, *capit. vnico, princip.* & ibi Dd. *de his qui feud. dar. poſſunt.* Imo etiam à ruſticis legitimam bonorum ſuorum adminiſtrationem habentibus, *capitul. 1. verſicul. ſi viro facta de natur. feud. & capit. 1. princip. verſicul. nous vero. per quos fiat inueſtitur.* Bal. *dict. cap. 1. verſicul. Marchio. prope fin. qui feud. dar. poſſ.* per textum *dict. cap. 1 per quos fiat inueſtit.* vbi & Aluarot. *in 3. notabil.* id ipſum tradit & obſeruat, & idem Aluarot. *in cap. 1. in 2. notabil. qui feud. dar. poſſ.* eandem ſententiam ſuſtinet & ſequitur etiam Zaſ. *in 5 part. Eorum. feud. numer. 31.* & communem eſſe aſſerit Franciſcus Curtius *in tractat. ſuo feudal. in 4 quæſt principal.* Et ergo ab eadem in iudicando & conſulendo non recedendum, *argument. l. 1. verſic. & ſane crebrior, de offic. quæſt. l. athletas, in princip. verſic. & generaliter, de his qui notant. infam. cap. prudentiam.* & ibi Panormitan. *4. notabil. de offic. & pot. ſtat. iud. del.* Panormitan *in cap. 1. num. 15. de conſtitut.* Baldus & Dd. *in l. Barbarius, de offic. prætor.* Iacob. Botrigar. Bald. & reliqui *in l. 1. qui pro ſua iuris. cum ſimil.* Communis enim & crebriori calculo recepta opinio conſuetudinis inſtar obtinet, Bald. *in capit. ne innitaris, de conſtitut.* Et quanquam ea quæ ſuperius adducta ſunt eo in caſu procedant, quo quis res ſui ipſius patrimonii in feudum alii concedit, nihilominus tamen & in propoſito noſtro idem dicendum eſt: Certi enim & indubitati iuris eſt, quod priuatus bona † ſua à ſuperiori in feudum accipiens, 30
videatur ea Domino tradidiſſe, & in eum dominium tranſtuliſſe atque iterum in feudum ab eo recepiſſe. Specular. *in titul. de feud. §. quoniam ſuper homagio, in 5. quæſtion. verſicul. vel poteſt dici*, per textum *l. quisquis, Codic. de donat.* Quem refert & ſequitur Franciſc. Curt. *in dict. 2. part. principal. in 4. quæſt. principal. tractat. ſui feud.*

Weil wir nun gewiß / daß das Geldt in maſſen / wie obgemelt / zu Lehen kan gemacht werden / das

B 2 auch

auch der Lehenherr ſolchs zu thun wol Macht gehabt/ ſo erfolgt auch ſchließlich vnnd nothwendig/ daß der hierüber auffgerichter Lehenbrieff kräfftig vnd beſtendig/ vnd demſelben in allweg nachgegangen/ vnd gelebt werden muß. Nun ſeindt aber erſtlich die von L. mit offtgedachten funff tauſent Gülden nach inhalt bemeltes Lehenbrieffs dermaſſen belichen: Ob ſichs begebe das Heinrich von L. ohne Leibslehens Erben verſchieden würde/ das alsdann die funffzehen hundert Gülden/ ſo jhm am Ampt C. zuſtendig/ Conraden von L. vnnd Dietrichen von L. oder ihren Leibslehens Erben gleich zufallen ſollen. Würde aber Conrad von L. ohne Leibslehens Erben eher verſterben/ ſo ſollen von den drey tauſent vnd fünff hundert Gülden/ die er auff C. gewandt/ Heinrichen von L. oder ſeinen Leibslehens Erben/ funffzehen hundert Gülden zuuor anfallen/ vnnd die andern zwey tauſent Gülden ſollen Heinrichen von L. vnnd Dietrichen von L. zu gleich zukommen/ das alſo Heinrich von L. vnd ſeine Leibslehens Erben mit dem Vortheil der funffzehen hundert Gülden außdrücklich im Lehenbrieffe ſtehen. Derwegen dann auch denſelben ſtracks muß nachgegangen werden. Certa enim regula & maxima eſt in feudis, vt primo inſpiciatur tenor inueſtituræ, vtpote qui omni iuri & naturæ feudorum deroget, *capit. vnico. in fin.* vbi Bald. & Matthæus de Afflict. *De duobus fratribus à capitan. inueſtitis.* Baldus *in l. quoties column. 1. Codic. de ſu. & legitim. hæredib.* Martin. Lauden. *in capit. 1. qui feud. dar poſſunt.* Idque potiſſimum verum eſt in feudo nouo, de quo & nobis ſermo inſtitutus eſt, *§. fin. de ſucceſſ. feud.* Neque enim frater in feudo per alterum fratrem adquiſito, plus iuris nanciſci poteſt, niſi quando & quatenus inueſtitura fuerit comprehenſum, *capit. 1. in princip. de fratr. de nou. benef. inueſtit. & cap. 1. in fin.* vbi propter tenorem inueſtituræ pars feudi, quæ alias ad Dominum pertinuiſſet, adijcitur fratri. *De duob. fratrib. à capitan. inueſtitis.* Ideoque pro regula curſum traditum eſt formam inueſtituræ 31 præciſe † ſeruandam, & ab eius tenore non eſſe diſcedendum. Bald. *in capit. 1. §. denique. quæ fuer. prim. cauſ. benef. amittend.* & poſſunt hæc tali etiam ratione comprobari, feudum vltro citroque obligationem parit. *§. fin. in quib. cauſ feud. amitt.* ideoque contractus ſit, oportet, & quidem proprie, *l. Labeo. §. contractum. de verbor. ſignif.* Et not. Bald. *in l. iuriſgentium, §. quinimo, num. 19. in fin. de pact. & Feud in prælud. feud.* Franciſcus Curtius in 1. *part. Tractat. feud. in 8 quæſt. princip. prope fin.* Et ergo perinde atque quilibet alius contractus ex conuentione legem accipiat, neceſſe eſt, *l 1. §. ſi conueniat, de poſt. l. contractus, de regul. iur. l. quicquid aſtringendæ, in princip. l. ſi ita ſtipulatus, §. Chry-* 32 *ſogonus, de verbor. obligat.* Verba etenim † & conuentiones eorum, qui negotiis contrahendis implicantur forma contractus dicuntur. Bald. *dict. leg. quoties, Codic. de ſuis & legitim. hæred.* & quod conſequens eſt ipſius contractus ſubſtantia, *argum. l. Iulianus, §. ſi quis rem. ad exhibend.*

Nach dem nun die inueſtituræ vnd Belehnung dieſer Krafft vnnd Würckligkeit/ wie kurtz zuuor geſagt/ daß denſelben ſtracks muß nachgegangen vnnd gelebet werden/ alſo das ſich der geſampten Lehenträger gantz vnnd gahr keiner Gerechtigkeit an den Lehen anzumaſſen/ dann ſo fern es die Belehnung gibt vnnd mitbringet/ vnnd aber der Lehenbrieff/ darvon wir allhier handeln/ klar vermag/ das Heinrich von L. vnnd ſeine Leibslehens Erben/ an den vierdthalb tauſent Gülden/ welche Conrade von L. auff C. gethan/ funffzehen hundert Gülden zuuorauß haben vnnd bekommen/ das auch bemelte 3500. Gülden je vnnd allweg/ ſo offt ſie auch verruckt/ Lehen bleiben/ vnnd wiederumb angelegt werden ſollen/ ſo muß je auch nothwendig vnnd vnwiderſprechlich geſchloſſen werden/ das ſolcher Vortheil Välten von L. auch jetziger zeit an der VB. zu dero erkauffung bemelte Summa/ nach dem ſie von C. abgelöſt/ gekommen iſt/ gebühren vnnd zuſtehen müſſe.

Nam licet alias pecunia ex feudo † confecta non 33 ſuccedat loco rei nec è contra, *§. ſi vaſall. de feud. defunct.* in propoſito tamen quo pecunia controuerſa in caſtrum Camburgenſe collocata fuit, ſecus eſt, nam quod in feudis pecunia non ſuccedit loco rei, id tunc verum eſt, quando de re particulari in feudum conceſſa agitur. In particularibus † enim pe- 34 cunia loco rei non ſuccedit, *l. venditor ex hæreditate, verſicul. ſed hoc in re ſingulari. de hæred. vel act. vend. l. mater.* & ibi Cynus *Codic. de rei vendicat.* Bartol. Ioann. de Imol. & reliqui Doctores *in l. imperator. § fin. de leg. 2.* At feudum in caſtro conſiſtens eſt quid vniuerſale, *capit. cum ſeculum.* & ibi poſt Innocent. Panormitan. *in 1. notabil. de iur. patronat.* Et in vniuerſalibus pecunia rei loco ſuccedere ſolet, *l. ſi & rem & pretium. de petit. hæred. dict. l. venditor ex hæreditate. de hæred. vel act. vendit. & dict. l. Imperator. §. fin. de leg. 2.*

Præterea ex literis inueſtituræ patet, quod ſæpe dicta pecunia ſemper feudalis remanere debeat, quocunque etiam transferatur, vnde rurſum neceſſario conſequitur Valentino à L. competere eandem prærogatiuam in caſtro V. in cuius emtionem pecunia illa conuerſa eſt, quæ ipſi antea competiit in pecunia ipſa. Licet enim vt antea dictum eſt, id quod ob feudum datum eſt, feudi iure non cenſeatur, *dict. §. ſi vaſallus de feud. ſi de feud. defunct.*

Id tamen ita demum verum eſt, quando datur aliquid intrinſecum quiddam, hoc eſt, vna res feudalis pro alia detur. Tunc enim quod recipitur, non intelligitur nouo titulo acquiri, ſed vna res alterius loco ſuccedit. Baldus & Aluarot. *in dict. §. ſi vaſallus.* per textum *leg ſi pro fundo, Codic. de tranſaction.* idem etiam tradit Matth. de Afflict. *in ſæpe dict. §. ſi vaſallus. numer. quadrageſimo nono & quinquageſimo.* vbi refert & ſequitur gloſſ. ibidem *in verb. feudum.* & adducit ad comprobationem huius ſententiæ argumentum à ſimili de dote, nam res † pecunia dotali comparata, ipſa quo- 35 que dotalis eſt, & in pecuniæ dotalis locum ſubrogatur. *l ita conſtante, l. res quæ ex dotali, de iur. dot. leg. ſi cum dotem, §. mulier. ſolut. matrimon.* vt proinde dubium non ſit ſupra dictum caſtrum V. in locum pecuniæ feudalis ſubrogatum eſſe. Iam vero cum vulgata ſit omniumque trita ſermone iuris regula, ſubrogatum ſapere naturam eius in cuius locum ſubrogatur, *leg. ſi eum. § qui iniuriarum, ſi quis cautionibus. leg. item veniunt. §. cum prædixerimus. de petit. hæreditatis. §. fuerat. Inſtitution. de actionibus.* & præ ogatiua

15 o.au-

[illegible] competierit vigore inueſtituræ Va-
[illegible] ſæpe dicta pecunia, neceſſario quo-
[illegible] eandem, & in eo quod ſæpe iam
[illegible] quod in eiuſmodi pecuniæ locum ſub-
[illegible] & ſubrogatum eſt, etiamnum ipſi de-
beri.

Vnd hierauß erſcheinet nun weyter / waſer geſtalt auff das angezogene pactum de futura ſucceſſione zu antworten. Dann ob wol wahr / das man von künfftigen Erbfällen / wie obgemelt / beſtendiglich nicht paciſcirn kan / ſo hates doch mit den Lehengütern viel ein ander Meynung / dann allda ſeyn die pacta, wie es mit denſelben / wann ſie zu Fall kommen / zuhalten / nicht allein zuläßlich / ſondern es ſein auch ſolche pacta vnnd inueſtituræ præcipuus feudi conſtituendi & acquirendi modus. Licet enim feudum multis etiam aliis modis acquiratur, vtpote præſcriptione, §. *ſi quis per triginta, ſi de feud. defunct. content. ſit inter domin. & agnat. Vaſall.* ſucceſſione, poſſeſſionis apprehenſione, voluntate & permiſſu Domini legitimè facta, vel ſi quis in poſſeſſione feudi Domino præſente & non contradicente per annum fuerit, *capit. 1. in princ. iunct. gloſſ. in verb. aliquo tempore, de conſuetud. rect. feud.* Magis tamen pro-
36 prius & ordinarius † acquirendi feudi modus eſt
inueſtitura, adeo vt ſine ea feudum conſtitui nullo modo poſſe dicatur, *capit. 1. in princip. quibus modis feud. conſt. poſ.* Et not. Franciſc. Curt. 2. *parte, tractat. feud. in 4. quæſtion. principal. numer.* 14. differentiæ autem ratio hæc eſt, quod aliis modis hæreditatem, aliis item feudum acquiri iura voluerint. Nam hæreditas † vel bonorum obuentio pactis in
37 alios transferri non poteſt, *dict. l. hereditas, Codic. de pact. conuent. cum ſimilib. ſupra allegatis.* At econtra feudum pacto acquiri poſſe, vel inde pluſquam manifeſtum eſt, quod ipſum ſine pacto & inueſtitura etiam conſtitui non poſſe, paulo ante dictum & probatum eſt. Et quod de feudo etiam in caſum mortis paciſci quis poſſit, textus eſt in terminis dicens; Moribus receptum eſſe, quod Dominus de feudo militis ſui, quod poſt mortem ipſius ad Dominum reuerti ſperabatur, in alium militem inueſtituram facere quis poſſit, vſque adeo vt in tali inueſtitura conſenſum eius de feudo cuius agitur, exquiri non oporteat, §. *moribus, ſi de feud. defunct.*

Auß welchen allen mehr dann gnugſam zubefinden / das Wälten von L. nicht zuwieder / was droben von ſtreitigem Gelde / als ſolte daſſelb je vnnd alweg Erb geblieben / vnd alſo deß beſchehenen pacts / von dem Vortheil der funffzehen hundert Gülden / vngeacht auff jhnen vnnd Nickel von L. nach Erbgangs Recht zugleich kommen vnnd verfellet ſein / diſputirlich fürbracht vnd geſagt iſt worden.

So thut auch abermahl nichts zur Sache / das offtgemelter Vortheil Heinrichen von L. vnnd ſeinen Leibslehens Erben nicht anders / dann mit dieſem Beſcheid vnnd Condition gethan worden / wo ſein Bruder Conradt ohne Leibslehens Erben eher / dann er Verſterben würde: Dieweil aber Conradt ohne Leibslehens Erben nicht Verſtorben / ſondern einen Sohn nach ſich gelaſſen / das ſich demnach der Fall / darauff bemelter Vortheil gerichtet / nicht ſoll zugetragen haben.

Dann erſtlich wird nicht geſtanden / das iht angezogene Clauſula eine Kräfftige vnnd Würckliche Condition in ſich halte auß dieſer Vrſach / wann gleich dieſelb im Lehenbrieff nicht begriffen / ſondern Conrad vnd ſeine Brüder weren ſchlechts mit einander belehen / vnnd jhrer Leibslehen Erben nicht erwehnt worden / ſo muſte dennoch die ſämptliche Belehnung allein auff den Fall / vnnd mit dieſem Beſcheiden verſtanden werden / Da einer vnter jhnen mit Tode abgehen würde ohne Leibslehens Erben / daß alßdann ſein Antheyl auff ſeine vberlebende Brüder kommen vnd fallen ſolte.

Cenſetur enim vnuſquiſque non tantum ſibi,
verum † hæredibus etiam ſuis velle proſpicere, *l.* 38
ſi pactum, de probation. Et in materia feudorum textus eſt manifeſtus, *in capit. 1. verſicul. vnuſquiſque enim, de duobus fratribus, à capita. inueſtitu. & in cap. 1. §. cum vero Conradus, qui feud. dar. poſſ.* per quem text. tradit Baldus *in l. cum acutiſſimi, Codic. de fideicommiſſ.* quod duobus fratribus recipientibus feudum vnuſquiſque intelligatur recipere pro ſe & ſuis deſcendentibus. Et per eundem text. dicit Aluar. §. *& quia vidimus, numer. 9. qui feud. dar. poſſ.* Fratrem de nouo beneficio cum altero fratre inueſtitum non aliter ſuccedere, etiamſi dictum ſit, quam ſi frater mortuus legitimos deſcendentes non reliquerit, in quam ſententiam facit etiam optimus textus, *in capit. 1. § ſi duo fratres, de feud. March.* imo Bald. *in dict. l. cum acutiſſimi*, ſcriptum reliquit, quod etiam eo in caſu, quo quis feudum pro ſe & filiis fratris recepit nulla ſuorum filiorum mentione facta, quod tamen nihilominus filii recipientis admittantur & non excludantur per filios fratris, quod dictum refert & ſequitur Aluar. *c. 1. num. 6. de eo qui ſibi & hæredibus ſuis maſc. & fœm.*

Huc etiam pertinet illa iuris regula, quod non vi-
deatur quis alienas † ſucceſſiones liberorum ſuorum 39
ſucceſſioni velle anteponere, *l. cum auus, de condit. & demonſtrat. l. tale pactum. §. fin. de pact. l. generaliter, §. cum autem, Cod. de inſtit. & ſubſtit. dict. l. cum acutiſſimi, Cod. de fideicommiſſ. l. ſi vnquam, Cod. de reuocand. donat.* Vnde plus ſatis apparet hanc conditionem ſi Conradus ſine maſculis hæredibus prior deceſſerit, etiamſi inueſtitura expreſſa non fuiſſet, tacite tamen ſubintelligi oportuiſſe: iam vero in iure pro regula traditum eſt, Conditionem, quæ alias in actu aliquo tacite ineſt, etiamſi expreſſa fuerit, nihil tamen operari, nec conditionem vllam inducere, ſed perinde eſſe, ac ſi expreſſa non fuiſſet, *l. l. 3. de legat. 1.* facit textus *in l. Cornelius, de heredib. inſtitu. & in l. non recte, Cod. de fideicommiſſ.* Vnd vermöge dieſer Text vnd Rechtsgründ fellt von jhm ſelbſt darnider / quod de natura conditionis ſuperius dictum eſt, nempe quod actum ſuſpendere, & ea deficiente etiam actus deficere ſoleat: Nam vt modo dictum eſt, expreſſio conditionis, quæ alias tacite ineſt, nihil operatur, & quod conſequens eſt actum non ſuſpendit, ſi actus non ſuſpenditur, nec
deficere igitur poteſt, cum priuatio † præſupponat 40
habitum, *l. manumiſſiones, de iuſtit. & iur. l. decem, de verb. oblig.*

Alſo irret auch nicht der Text *in allegat. l. ex facto, §. fin. ad Trebellian. & text. in cap. 1. §. & quia vidimus, verſicul. ſin autem, de his qui feud. dar. poſſ.* Item textus *cap. 1. §. quin etiam, Epiſc. op. vel Abb.* nec non *capit. 20. in princip.* Lehenrecht / & reliqua, quæ in hanc ſenten-

 tiam

tiam prolixe ſuperius adducta ſunt, quod Conradi filius Henricum & ipſius filium Valentinum excluſerit, adeo vt cum ſemel excluſit, ſic perpetuo cenſeatur eſſe remotus.

Nam primo nequaquam concedimus Valentinum fuiſſe vnquam vere excluſum. Licet enim nonnulli in hac ſententia ſint, eum qui propter ſuperuenientiam hæredis maſculi, à feudo ſemel remouetur vel ſuſpenditur potius in poſterum amplius non admitti, hos tamen erroris arguit & conuincit Matth. de Afflict. *cap. 1. §. quin etiam nu. 10. cum duob. ſequentib. Epiſcop. vel Abb.* Siquidem illum textum (dicentem in feudo pro deſcendentibus maſculis & fœminis accepto, non admitti fœminam ſi maſculus relictus ſit) quidam ita intelligunt, quaſi fœmina perpetuo ſit excluſa, ſed Matth. de Afflict. poſt Petr. de Monte forti, quem ibi refert & ſequitur, dicit textum intelligendum ita, quod fœminæ in defectionem maſculorum admittantur & ſic tantiſper tantum excludi debeant, donec maſculi reliquti ſunt & ſuperſtites. Et ſubiungit eorum interpretationem, qui contra opinantur, eſſe iniquam, vnde conſequitur eam admittendam non eſſe, *l. ſcire oportet, §. aliud, de excuſat. tut. l. ſi ue hereditaria, in fin. de negot. geſt. cum ſimilib.* Nec obſtat (inquit Matth. de Afflict) quod filia fuit ſemel excluſa per exiſtentiam fratris, & quod idcirco, fratre mortuo amplius admitti non debeat, *argument. l. 3. §. ſi captiu, verſicul amplius, de bon. libert. & leg. ſi ex meis. §. arbor. de acquirendo rerum domin. &c.* Quia dicta filia non fuit excluſa ex forma conceſſionis feudi, imo admittitur ad feudum conditionaliter, ſi fratri non ſuperſit deſcendens, vnde licet à principio frater exiſtat, & ſic fœmina conditionaliter ſit excluſa propter fratrem, qui tamen is nunc deceſſit, merito ſoror debet venire ad ſucceſ-

41 ſionem, vt ſic ceſſante † cauſa impedimenti & excluſionis, ceſſet etiam ipſa excluſio & impedimentum, *argument. l. fin. §. ait lex, de diuort. & l. 2. vbi lex, §. 1. De vſucap. &c.* & ſic non poteſt dici, quod ſoror propter exiſtentiam fratris vel maſculi ſit excluſa, ſed tantum ſtet in ſuſpenſo, prout in ſimili dicit Innocent. *in capit. cum inter. de conſu.* hæc ille: & quod fœmina tantiſper tantum excludatur, donec maſculi non extiterint, expreſſe etiam dicit gloſſ. *in dict. §. Quin etiam, in verb. non admittetur*, quam ibi etiam approbat Iacob. de Beluiſ. tenet etiam Gloſſ. *in cap. 1. in verb. niſi ex pacto, de natur. ſucceſſ feud.* Eandem etiam ſententiam ſequitur Franciſcus Curtius *in 2 part. princip. in 16 limitat. nu. 28. in tractat. feud.*

Huc etiam faciunt, quæ de hac dictione (*donec*) in iure tradita & præcepta ſunt. Ea enim hanc vim non habet, vt perpetuo excludat, ſed ad tempus duntaxat impediat, Bartol. *l. fin. ad Tertullian.* Anchar. *conſ. 120.*

Ex quibus abunde liquet eorum, qui in contrariam ſententiam diſceſſere, præſuppoſitum eſſe falſum: neque enim vt modo latè deductum & pro-

42 batum eſt, is qui à feudi ſucceſſione † remouetur vel ſuſpenditur, perpetuo excluſus eſt, ſed remoto impedimento & obſtaculo, quo excludebatur, nihilominus admittitur, quæ ſententia cum non tantum à magnæ auctoritatis Doctoribus, ſed etiam à gloſſa duobus in locis ſuſtineatur, præponderari merito debet per doctrinam Bartol. *l. vt vim, num. 8. in fin. de iuſtit. & iur.* vbi dicit gloſſam maioris auctoritatis eſſe, quam multorum Doctorum opiniones, & ſi in iudicando ſequenda eſt gloſſæ ſententia, præſertim, quando vnum aliquem celebrem doctorem habeat aſſeclam, prout tradit Iacob. Butrigar. *in l. 1. Cod. qui pro ſua iuriſdict.* & Ia ſon *in dict. l. vt vim. num. 34.* vbi multa alia pro gloſſæ auctoritate allegat, quanto magis in propoſito idem dicendum eſt, vbi non vnus aliquis, ſed multi etiam clariſſimi iuris commentatores, gloſſæ aſſentiuntur, *argument. Authentic. multo magis, Cod. de ſacroſanct. Eccleſ.*

Et quod Valentinus à L. non fuerit perpetuo excluſus, ſed duntaxat ad tempus remotus & ſuſpenſus, id vltra alia per determinationem ſimilis exempli etiam comprobatur, quod in effectu idem eſt cum facto noſtro, & eſt tale. Feudum quoddam conceſſum erat fratri ſecundogenito pro vita & mediua in perpetuum pro ſe & hæredibus ſuis, hac conditione, ſi ſecundogenitus ſine filiis maſculis decederet, quod feudum perueniret ad primogenitum vel hæredes eius; ecce ſimilem conditionem huic noſtræ, deinde filius ſecundogenitus mortuus eſt relicto filiolo (ſic & in propoſito Conradus obiit filio relicto) Hic filius poſteaquam quoque è vita deceſſit, relicta filia & ea quidem vnica. Ideoque filius vel deſcendens primogeniti feudum ad ſe traducere nitebatur, quæſitum fuit, an id facere poſſet. Et videbatur quidem eum admittendum non eſſe, quia ſemel defeciſſet conditio, eo quod ſecundogenitus ſine liberis non fuiſſet mortuus, *argument l. ſed etſi plures §. 1. de vulgar. & pupill. ſubſt. & l. procuratorem, de acquirend. hæred dict. cap. 1. §. quin etiam, Epiſcop vel Abb.* Sed his non obſtantibus contrarium concludit, & ſe conſuluiſſe dicit Matth. de Afflict *in cap. 1. princip. numer 7. De eo qui ſibi & hæredib. ſu. maſc. & fœmin.* nempe quod deſcendens primogeniti ad ſucceſſionem feudi nihilominus ſit admittendus, per quod rurſum ſententia noſtra confirmatur, videlicet, quod vigore huius conditionis, ſi frater ſecundogenitus, vel in propoſito, ſi Conradus ſine liberis maſculis deceſſerit, filium primogeniti & in caſu noſtro filium Henrici non eſſe perpetuo excluſum, ſed tantum ad tempus remotum & ſuſpenſum.

Da auch Heinrich vnnd nach jhm ſein Sohn Välten von L. von deßwegen / das Conradt ohne Leibslehens Erben nicht verſtorben / von dem Vortheil der funffzehen hundert Gülden ewig ſolten außgeſchloſſen ſein / wie das vermöge obangezogener vnuerleglicher Text vnnd Rechtsgründe nicht hat geſchehen können / ſo muſten gleicher geſtalt Dietrich vnd ſein Sohn Nickel von L. zu ewigen zeiten auß bemelter Summa excludirt / vnd nunmehr der V. B. vor ſeinen gebührenden Antheil nicht vehig / ſondern ſolches alles den Lehen Herren anheim gefallen ſein. Dann ſich Dietrich von L. vnnd ſeine Leibslehens Erben nach inhalt offtgedachtes Lehenbrieffs / eben ſo wol als Heinrich vnnd ſeine Leibslehens Erbe ſub hac conditione, vnnd mit dieſem Beſchiede ſeind mit beliehen worden / Wo Conrad von L. eher / dann Dietrich von L. ohne Leibeslehens Erben verſterben würde / da nun auß der

Vrſach/

Vrſach / daß Conrad einen Sohn gelaſſen / vnnd alſo ohne Leibslehenserben nicht verſtorben / Välten oder ſein Vetter excludirt were / zuſetzen / jedoch nicht eynzureumen / ſo müſte ia Dietrich vnnd nunmals ſein Sohn Nicol von L. auch außgeſchloſſen ſeyn worden.

Nam cum vtrobique eadem ſubſit ratio, non immerito idem quoque ius in vtroque ſtatuendum eſt, *l. illud, princip. ad l. Aquil. l. à Titio, in fin. princip.* à contrar. ſenſ. *de verbor. obligation. l. fin. Cod. ad l. falcid.* & ſi N. hanc excluſionem in perſona V. æquam eſſe credit, neceſſe eſt, vt in ſua ipſius quoque perſona eundem locum habere patiatur, *leg. 1. in fin. princip. quod quiſ. iur.* nec enim debet quis id ab alio poſtulare, quod à ſe poſtulari vellet, *l. penultim. C. de ſolut.*

Præterea conditio illa, ſub qua V. & N. eorumque parentes inueſtiti ſunt, vnico eſt contextu concepta, ſicut ex inueſtituræ literis apparet, & ideo diuiſionem vllam recipere non poteſt, ita vt in perſona V. valeat, in perſona N. non procedat, *argument. leg. cui fundus, de condition. & demonſtration.* præſertim cum in N. prout paulo ante dictum eſt, diuerſa ratio nulla reddi poteſt.

Daß aber auch der Lehenbrieff dieſen Verſtande nicht hab / das gibt nicht allein Conradi von L. ſeligen letzter Will / darinnen er ſich auch zum vberfluß erkläret / daß der vortheyl vielgemeldter funffzehen hundert Gülden / auch nach ſeiner Leibslehenserben abſterben ſtatt haben ſoll / mit Vermeldung / daß er in betrachtung ſeines Gewiſſens / vnnd daß Heinrichen von L. Vältens Vatter in der theylung groß vngleich geſchehen / jhme dem Heinrichen vnd ſeinen Leibserben ein vortheyl gethan / auch mit Bitte Dietrichs von L. ſo beneben etlichen / bey ſolchem letzten Willen geweſen / wolts laſſen geſchehen vnd gedencken / daß auch dort antwort davon gegeben werden müſſe.

Sondern es iſt auch auß dem Lehenbrieff ſelbſt nicht weit vom ende mehr dann genugſam zubefinden / allda geſagt wirdt / da alle obgemeldte von L. oder jhres Leibslehenserben verſchieden würden / daß alsdann ſolche fünff tauſendt Gülden / auff den Lehenherrn allererſt / als jhrer Fürſtlichen Gnaden / Lehen fallen ſollen / ꝛc. Welche Wort ja klärer dann klar zuverſtehen geben / daß Heinrich vnnd Välten von L. durch Conrads Leibslehenserben nicht ewig außgeſchloſſen / ſondern das bemeldte von L. ſo lang jemands jhres Geſchlechts vorhanden / einer deß andern Lehenfolger ſein vnnd bleiben ſoll. Soll nun einer deß andern Lehenfolger ſeyn / vermöge vielgemeldtes Brieffs / ſo muß ſolches jha auch geſchehen / dermaſſen vnd mit dem vortheyl / ſo in dem bemeldten Lehenbrieff verleibet vnnd begrieffen / ſintemal ein Mitbelehnter / nur ſo viel Gerechtigkeit an dem Lehen hat / als jhme die Belehnung vnnd inueſtitura daran gibt / vnnd nicht mehr noch weniger / wie dann ſolches droben nach der länge deduciret vnnd außgeführet iſt worden / vnnd hat ſolches nach Verordnung der Sächſiſchen Lehenrecht deſto mehr ſtatt / vermöge welcher fratres & reliqui collaterales gar keine Gerechtigkeit an den Lehengütern haben / dann ſo ferrn ſie damit belehnet ſeynd. Nulla enim hoc iure admittitur inter fratres & tranſuerſales ſucceſſio in feudis, ſed omne ipſorum ius ex inueſtituris pendet. *cap. 6. & cap. 21.* Lehenr.

Darauß denn nothwendig erfolget / daß Nicol von L. ſich nicht mehr an vielgemeldter Summa / ſo Conrad von L. ſeliger auffs Ampt C. gethan / vnd zu Lehen machen laſſen / vnnd nachmals an der V. B. den tauſendt Gülden hab anzumaſſen / ſintemal an ſolche 3500. Gülden / 1500. auff Välten von L. zuvorn / vnnd allein / vnnd dann die vbrigen 2000. gülden / auff Välten vnnd Nicoln zugleich / vermöge deß Lehenbrieffs kommen vnnd gefallen. Vnnd vber diß alles ſind dergleichen conditiones, wie dieſe vnſere / auch in allen andern Lehenbrieffen zubefinden / vnnd werden dennoch nichts deſto weniger remotiores agnati / vngeacht / daß die jenigen / mit denen ſie der geſtalt ſich beliehen Leibslehenserben nach ſich gelaſſen / gleichwol wann die Erben verſtorben täglich zugelaſſen / vnnd alſo per ſuperuenientiam hæredis maſculi vel feudalis allein zeitlich vnnd nicht ewig außgeſchloſſen / vnnd da dennoch diſſfalls irgend ein zweifel verhanden / ſo doch der Lehenbrieff klar vermag / daß die 3500. gülden / davon hie der Streit iſt / nicht eher dann wann alle die von L. darvon in ſolchem Brieff meldung geſchicht / oder jhre Leibslehenserben mit Todt abgehen würden / dem Lehenherrn heym fallen ſollen / daß alſo keines wegs kan geſagt werden / als ſolte Välten von L. perpetuo excludirt ſeyn / ſo müſte dennoch offtgemeldter Lehenbrieff auffs wenigſte dem gemeynen gebrauch dieſer Landart gemeß verſtanden / vnnd dennoch Välten von L. nun mehr nach abſterben ſeines Vettern / ſo jhme biß anhero im Weg gelegen / zu bemeldter Summa oder zu der V. B. vor ſeinen gebürenden an vnd vortheyl / in alle weg vnd vnweigerlich gelaſſen werden. Idq; argumento à ſolitis † quod 43
in iure firmum eſt & efficax, *l. certi condictio. § ſi nummos tuos.* vbi Bart. Iaſ. & reliqui Dd. *ſi cert. petat. l. certe, in fin. de precar. l. 2. § merito, ne quid in loco publico. l. licet, l. excepto, & l. circa, C. loca & l. vt liberis, verſ. vt aſſolet fieri, C. de coll. cum multis alijs ſimilibus.* Hinc fit, quod contractus ſimpliciter celebrati & initi intelligantur ſecundum conſuetudinem, Bald. *in l. nemo eſt qui neſciat, de duob. re.* Et omnis diſpoſitio ſeu legalis † ſi- 44
ue vltimarum voluntatum, ſiue contractuū à conſuetudine & ab ijs quæ fieri ſolent, interpretationem ſuam recipiat Pan. *in c. certificari, num. 9. de ſepult.* per tex. *l. cum de lanionis. § aſinam, de fund. inſtruct. & inſtrum. legat. leg. quod Labeo, de ſupell. leg. c. ex literis, de ſponſalib. &* per Innoc. *in c. olim, de verb. ſignificat.* Et quod feudum cenſeatur conceſſum, prout concedi ſolitum eſt, manifeſte tradit Matth. de Afflict. *in prælud. feud. num.* 162. quia, quod conſuetum eſt, inquit, videtur quis velle, & è contra, nemo præſumitur id velle, quod non eſt conſuetū. Bal. *l. incendium, C. ſi cert. pet.* & idem Bald. *l. ſi certis annis, C. de pact.* ſcriptum reliquit omnem conceſſionem præſumi talem, qualiter ſolita eſt fieri ſecundum conſuetudinem concedentis.

Alſo irret auch nit / als ſolt von obgedachtem Lehenbrieff durch die andern / der ſieder gegebene Lehenbrieff abgewichen ſeyn / vnd Välten von L. ſich drauff durch empfahen der Lehen ſich begeben hab.

Dann erſtlich wañ gleich Dietrich von L. im Välten von L. vnmündigen Jahren einen andern Lehenbrieff / darinnen deß vortheyls nicht gedacht / außbracht haben möcht / ſo müſte doch derſelb den vorigen vnd erſten Lehenbrieff / darin ſolcher vortheyl außdrück-

lich zubeſinde/ gemeß verſtanden werden. Nach dieſer
45 gemeinen regul der Lehenrecht/ nam quando conſtat
de antiqua † inueſtitura quod ſequens præſumatur
facta ſecundum conditiones appoſitas in *c. 1. fin de
eo. qui ſibi & agn.* & not. Paul. de Caſtr. *conſ.* 154. incip.
circa præſentem caſum, col 2. Hinc etiam dicit Car. Flo.
in conſ 92. incipien. *nobiles viri, in princ.* Nouam inue-
ſtituram habentem etiam aliam formam, quam an-
tiquam, non mutare formam antiquæ per text. *c. 1. de
vaſ. decrep. ætat.* & per ea quæ not. *c. 1 fin. an agn. vel fil.*
46 *defunct.* fac. text. *c. 1. §. 1. de ſucceſſ feud.* Poſterior enim
inueſtitura † in locũ prioris ſuccedit, quapropter &
prioris naturam, in cuius locum ſubrogatur, ſapere
debet, *arg. d. l. ſi rum, §. qui in iur. ſi quis caut. cum ſimil.* e-
andem etiam ſententiam ſuſtinet Iacob. Aluarot. *in
d. c. 1 fin. col. 2. de vaſall. decrep. ætat.* quem refert & ſequi-
tur Franc. Curt. *in tract feud.* 11 *parte in* 7. *quæſt. princip.
princ* Huc & illud pertinet, quod Bart. tradit *l. ſi mihi
& Titio, num.* 7. *de verb. oblig.* dum vult in conceſſione
emphyteuſis in perſona patris finitæ duobus fratri-
bus denuo facta, verba debere intelligi ſecundum
naturam præcedentis conceſſionis, ita vt videantur
omnia in ſecunda conceſſione repetita, quæ cõpre-
henſa fuerunt in priori, *arg l. item quæritur, §. qui im-
pleto, locat. & l pen. §. vxor. ſolu. matr. cum ſimil. ibi alleg.* &
præſertim in feudis debemus conſiderare principi-
um & primam radicem. Medij enim ſucceſſores nõ
47 mutant † rei qualitatem, Bald. *c. 1 de ſucceſſ fratrum, &
grad. ſucced. in feud & in c. 1. de benef* nec à prima inueſtu-
ra recedendum eſt in præiudicium agnati, *c. 1. de benef.
fratr.* prout multis differit Matth. de Afflict. *c. 1. n* 34.
& 35. de conten. inter dom. & vaſal de inueſt. feud. Nam ius
quod agnato ex prima inueſtitura quæſitum eſt, ipſi
non conſentienti auferri nullo modo põt, *arg. l. ven-
ditor, § ſi conſtat, com præd. l. cũ dos, de pact dot. l. ſed quod, de
reg. iur. l. g. 1. & 2. de ſtipul. ſeru.* Nam & alias pro regula
traditum eſt non poſſe à contractu, ex quo alicui ius
non tantum re ipſa, verum etiam ſpe duntaxat ac-
quiſitum eſt, in præiudicium ipſius, ipſoq; non con-
ſentiente recedi, Bald. *l ſi conſtante,* per illum text. *Cod.
de don. ant. nupt.* facit quod no. Spec. *tit de pact. § poſtre-
mo, verſ. ſed ecce.* & quæ tradit Iaſ. *l. qui Romæ, §. Flauius,
num* 16. *de verb. oblig.*

Vnnd hierauß erſcheinet nun ferner/ wann gleich
Joachim von L. den vortheyl vielgemeldter 1500. fl. ſo
auff Heinrich von L. vnd ſein Leibslehenserben gerich-
tet/ bey dem Lehenherrn abgeſchafft/ vnd ſeine Zuſage
ins Werck geſetzt hett/ wie doch nit geſchehen/ dz den-
noch ſolches ohne wiſſen vnnd willen Välten von L.
kräfftiger vnd beſtändiger weyſe/ vermög jetzt angezo-
gener Text vnd Rechtsgründe nicht hette geſchehen/
vnd dennoch nie nicht nachtheylig ſein können/ Son-
derlich angeſehen dieweil Dietrich von L. Vältens
von L. Vormũnd geweſen/ daß ihme auch alſo auß
ſolcher Vrſach nicht gebühret/ ſeinem Mündlein mit
verenderung der Lehẽbrieff/ mit abſchaffung deß Vor-
theyls oder ſonſt in ſeinen Vnmündigen jaren etwas
zu Schaden vnnd Nachtheyl zu handeln/ vnnd da es
gleich geſchehen/ ſo were doch ſolches Välten nicht al-
lein nicht ſchädlich/ ſondern auch im Rechten an jm
ſelbſt gantz vnd gar nichtig. Licet enim tutor vel cu-
rator in rebus pupilli vel minoris Domini vice fun-
gatur, *l. interdum, §. qui tutelam, de furt. l. ad ea, de reg. iur.
l in copulandis, C. de nupt.* tamen ita verum eſt, ſi tutelã
vel curam ad prouidentiam & vtilitatem pupilli vel
minoris adminiſtret, *l tutor ad vtilitatem, & l. tutor qui
tutelam, de adminiſt. tut.* Non ſi de iure pupilli aut mi-
noris vel remittendo, vel donando diminuat vel a-
lias eundem ſpoliet *l. Lucius Titius, 2. fin. d. l tutor ad vti-
litatem, fin. de adminiſt. tut. l. pactum curatoris.* & ibi Dd.
C. de pactis. tunc enim Domini inſtar non obtinet. Id-
eoq; factum ipſius hoc caſu ratum a lege non habe-
tur, *l. qui fundum, § ſi tutor, de vſuc. pro empt.* Eleganter e-
nim Cicero primo quem de officijs ſcripſit libro:
Sicut procuratio Reip. inquit, *ſic & tutela ad vtilitatem eo-
rum, qui commiſſi ſunt, non quibus commiſſa eſt, gerenda
eſt.*

Solſt man auch letzlich nicht geſtändig/ dz Väl-
ten von L. von S. G. H. den jetzigen C. F. zu S. jrgend
einen Lehenbrieff/ ſo dem erſten zuwider/ oder auch da-
rinnen deß Vortheyls der 15[illegible]. G. nicht erwehnet
worden/ angenommen/ vnd ſich alſo per acceptatio-
nem talium literarum bemeltes vortheyls begeben/
dann ob er wol beneben ſeinen Vettern Nicol von L.
von hochgedachten ſeinen G. H. die Lehen/ nach dem
ſich der fall mit Vlrich Joachim von L. ſchon zuge-
tragen/ empfangen/ ſo iſt ihn dennoch noch zur Zeit
kein Lehenbrieff darüber zugeſtellet worden/ So hat
auch vber das Välten von L. in empfahung der Le-
hen offentlich proteſtirt/ daß er ſich ſeines gebürenden
Vortheyls nicht begeben/ ſondern im denſelben in al-
le wege vorbehalten haben wolte/ wie dann deſſen der
C. F. Cantzleyen bekändnuß im fall der notturfft vor-
zulegen.

Vnnd derowegen thun die hierüber angezogene
Rechtsgründe/ quod nouiſſima † pacta prioribus 48
derogent. Et quod per acceptationem literarum in-
ueſtituræ prioris à poſteriore diſceſſum ſit; itẽ, quod
is, qui intereſt actui, quem contradicendo impedire
poteſt, tacendo conſentire videatur. Vnd was dro-
bẽ lenger auff dieſe Meynung fürbracht/ weniger dañ
nichts zur Sache/ Sintemal poſterior inueſtitura
Välten von L. im Rücken vnd in ſeinen Vnmündi-
gen jahren außbracht/ vnd jme derwegen/ da ſie gleich
den vorigen zuwider mit dem geringſten vermöge ob-
erzehlter Fundament vnd Rechtsgründe/ nicht nach-
theylig ſein kan. So hat er auch ferner kein Lehen-
brieff vor ſeine Perſon acceptirt vnd angenommen/
viel weniger hat er durch ſtillſchweigen etwas/ ſo jhm
an ſeinẽ vortheyl der 1500. fl. ſchädlich oder abbrüch-
lich/ gewilliget vnnd eingereumet/ Sondern hat viel
mehr außtrücklich proteſtirt/ daß er die Lehen nit an-
ders dann jhm an dem vortheyl der 1500. fl. vnſchäd-
lich empfangen wolte/ wiewol auch ſolche proteſtati-
on nit faſt vonnöten/ Sintemal cum poſterior inue-
ſtitura etiam alias ſecundum primæuam inueſtitu-
ram eiuſdem qualitatis muß verſtanden werden/ wie
dann zuvor mit vielen tapfferen Texten vnd Rechts-
lehren bewert iſt worden/ weil dann dem nun alſo/ wie
viel mehr muß dann ſolches dißfalls/ allda Välten
von L. auch ſein Gemüth proteſtando maioris cau-
telæ gratia offentlich erklärt/ ſtatt finden/ Vulgata iu-
ris regula etiam in actibus qui multiplici intentione
geri varijsq; modis intelligi poſſunt, proteſtando a-
nimum agentis declarari ipſiuſque ius conſeruari *l.
Neſennius. verſ. quid enim de negot. geſt. l. at ſi quis, § ſed in-
terdum, & §. plerig, de religioſ. & ſump. fun l. pro hærede, in
princ. verſ. cæterum ſi quid, de acquir. hæred. l. deteſtatio.* & i-
bi Alciat. *de verb ſignif.*

Vnd weil demnach auß oberzehlten Vrſachẽ vnd
Rechtsgründen mehr dann genugſam zubefinden dz
vielgemeldte ſumma Geldts/ die art eines Lehenguts
an ſich genommen/ vnd derowegen das Pact/ ſo auff
den vortheyl der 1500. fl. gerichtet/ kräfftig vnd beſtän-

dig vnnd die V.B. ſo vmb ſolche Summa erkaufft/ an ſtatt derſelben ſubrogirt Heinrich von L. auch vnd ſein ſohn Välten von Conraden von L. ſeligen nachgelaſſenen Sohn nit ewig außgeſchloſſen/ſondern allein ad tempus ſuſpendirt wordē/ Als muß ja ſchließlich vnd nothwendig erfolgen/ daß Välten von L. der vortheyl vielgemeldter 15_0. Gülden/an der V.B. in alle weg folgen vnd gebüren müſſe.

CONSILIVM III.

Svmmaria.

1 *Falſi ſpecies quæ.*

2 *Per errorem dati repetitio eſt, eius conſulto dati donatio eſt, num 30.*

3 *Nemo fraudare eos videtur, qui ſciunt & conſentiunt.*

4 *Scienti & volenti dolus non infertur, nec iniuria, numer 31.*

5 *Crimen læſæ maieſtatis quando committitur.*

6 *Ebrietas mentis exilium inducit.*

7 *Sobrij quæ cauemus, ignorantes per ebrietatem committimus.*

8 *Pœna capitalis quando per vinum vel laſciuiam remittitur.*

9 *Lubricum linguæ non facile ad pœnam eſt trahendum.*

10 *Proxenetæ officium in quibus & quando promiſſum eſt, & interuenit, num. 35.*

11 *Honoraria proxenetica optimo iure petuntur.*

12 *Aliquid honeſte petere, poſſe plus eſt, quam honeſte accipere.*

13 *Multa honeſte percipiuntur, quæ inhoneſte petuntur.*

14 *Non debet, cui quod plus eſt, licet, quod minus eſt, non licere.*

15 *Magiſtratibus nihil detrahere, nec principi populi tui non maledicere debes.*

16 *Patroni perſona liberto ſemper honeſta & ſancta videri debet.*

17 *Patrono dominus feudi æquiparatur.*

18 *Vaſallus ne male de domino loquatur, abſtinere tenetur.*

19 *Feudum ex iiſdem cauſis ingratitudinis amittitur, ex quibus donationes iure perfectæ reuocantur.*

20 *Donatio ob quaſnam cauſas reuocari poteſt.*

21 *Stellionatus crimen quibus obiici poſſit.*

22 *Quod priuatis in iudicio eſt actio de dolo, hoc in crimine ſtellionatus eſt perſecutio.*

23 *Quinam in hoc ſtellionatus crimen incidant.*

24 *Quænam pœna eorum, qui aliquid doloſe vel per obreptionem impetrant.*

25 *Qui ſe pro milite geſſit, cum non fuit, pro admiſſi qualitate grauiſſime puniri debet.*

26 *Qui falſo ſe pro Doctore geſſit, actumq; talem fecit, capite plectitur.*

27 *Pœna falſi eſt deportatio omniumq; bonorum publicatio.*

28 *Pœna deportationis eſt ad certum locum conſtricta & perpetua.*

29 *Reus quando in carcerem coniici debet propter aliquod crimen commiſſum, & quando non.*

32 *Qui ſciens & conſulto id quod non debet, præſtat, in re ſua regenda ſit moderator & arbiter.*

33 *Id, quod ſemel placuit, amplius diſplicere nequit.*

34 *Argumentum à dicto ſecundum quid, ad dictum ſimpliciter, an in iure valeat.*

36 *Modus conſtituendi & refrænandi proxenetici quiſnam.*

37 *Salarium Aduocatorum ſingulis in cauſis, exceptis criminalibus, centum aureos egredi non debet.*

38 *Metus cauſa quod geſtum eſt, ratum haberi non debet.*

39 *Quibuſnam promiſſis ſtandum ſit.*

40 *Si quis poſt iuramentum vi vel metu extortum iurauerit, is querimoniam facere non debet.*

41 *Timoris vani nulla excuſatio eſt.*

42 *Carcer eſt iuſtus metus: & promiſſio in carcere facta non valet, num. 51.*

43 *In carcere ſeu vinculis detineri quinam dicuntur.*

44 *Promiſſio quando eſt nulla, nullius quoq; roboris eſt iuramentum ſubſequens.*

45 *Quænam iuramenta ſint ſeruanda, & quæ non.*

46 *Iura canonica periuriis viam aperire noluerunt.*

47 *Iuramentum eſt finis omnis controuerſiæ eorum ad confirmationem.*

48 *Periurium Deum vltorem habet.*

49 *Iuriſiurandi definitio quæ.*

50 *Iuramentum metu extortum, eſt nullum.*

52 *Qui omne dicit, nihil excludit.*

53 *Timor ſeruitutis eſt iuſtus metus.*

54 *Iuramentum in detrimentum ſalutis æternæ non vergens ſeruari debet.*

55 *Fruſtra iuris auxilium inuocat is, qui aliquid contra ius perpetrat.*

56 *Abſolutio abſque cauſa ante conceſſa non valet.*

57 *Iuramentum eſt iuris diuini & affirmatio religioſa.*

58 *Cauſæ abſolutionis concedendæ iuſta quænam.*

59 *In notoriis opus non eſt venire ad iudicium.*

60 *Citatio partis aduerſæ quando eſt neceſſaria, & quando non.*

61 *Abſolutio quando requiritur, & quando non.*

62 *Citatio in impetratione abſolutionis à iuramento quādo neceſſaria.*

63 *Fides non ſeruanti fidem rurſus ſeruanda non eſt.*

64 *Vaſallus domino fidem frangens, dominio feudi vtili priuari debet, & ſic econtra.*

65 *Doctorum dicta ſecundum textus allegatos intelligi debent.*

66 *Pacta & conuentiones paciſcentium perſonas egredi non debent.*

67 *Res inter alios acta, aliis nec prodeſſe, nec obeſſe poteſt.*

68 *Pactum cum vna perſona factum, alteri nihil præiudicat.*

69 *In obligationibus quod palam verbis non exprimitur, id omiſſum eſſe cenſetur.*

70 *A diuerſis vel diſſimilibus non fit bona illatio.*

DEI OPT. MAX. AVXILIO.

DEr Fall † darauff ein Rathſchlag begert wirdt / helt ſich kürtzlich alſo : Es 1
hatt ein Fürſt ein namhaffte Perſon/ welche ihre Fürſtl. Gn. vor der Zeit an ihrem Hoff zu vornehmen vnd geheymen Empteru gebraucht / auch in groſſem anſehen geweſen/

ſen auß etlichen Vrſachen/davon beyverwahrte Copey deß Reverß/nach der länge berichten thut/erſtlich in Verſtrickung nemen/vnd darnach auff ein Schloß in gefängliche Verwahrung führen/vnd daſelbſt etliche viel Wochen in einem Gemach zubewahren/vnd enthalten laſſen in welcher gefänglichen Enthaltung gemelte Perſon/durch etlicher C. vnd F. So ſich mit gnädigſter vnd gnädiger Vorbitt für jm gegen hochgedachter F. G. eingelaſſen/ein Reverß/abgeſandter ſampt eynverleibter Capitulation etlicher wider jhn angezogener beſchuldigungs Articul/zugeſtellet worden Alſo vnd der geſtalt/daß er der Gefangene ohne grübeln/diſputirn vnd difficultirn/ſich rund herauß erklären ſolte/ob er denſelben anzunemen willens oder nit Vnd ob ſich nun wol Ehren vnd Gewiſſens halben darein zubewilligen/zum höchſten beſchwert befunden/vnd demnach vmb G. Milterung vnterthänigſt gebeten. So hat dennoch von hochgedachten C. vnd F. ſo ſich in den Handel geſchlagen/keine andere Milterung erlangt werden können/dann allein daß ſolcher Reverß offentlich nit ſolte verleſen werden/ Als aber der Gefangene abermals vmb Milterung vnd daß er auff die beſchuldigung der Articul verantwortlich gehört werden möchte/auffs aller empſigſte fleiſſigſte vnd aller vnterthänigſte angehalten mit vnterthänigſtem erbieten/da er etliche Articul nit genugſam verantworten köndte/daß er dieſelben vngezwungen bekennen vnnd derwegen gebürliche Straff leyden wölle/So ſeind doch die C. vnnd F. Geſandten mit ſolchem Reverß vnd eynverleibter Capitulation/jhme dieſelbe zuverantworten abermal abgeſertigt worden/welche daneben auch dem Schöſſer deß Hauſes/darauff der Gefangene verwahrlich gehalten/einen Brieff vberliefert/dieſes Innhalts/wo der Gefangene den Reverß vnnd die darinnen verleibte Capitulation nicht belieben noch annemen würde/dz er jhn in den verwahrlichſten Thurn/darauß er nicht entkommen möchte/ſetzen ſolte/weil dann der Gefangene ein betagter ſchwacher Mann/jhm auch die gelegenheit ſolches Thurns dermaſſen bekandt/daß er ſich auff dem fall/da er hineyn geworffen werden ſolte/nichts gewiſſers dañ deß Todes zubefahren gehabt/ In betrachtung daß vnlängſt zuvor einer der darinnen auch geſtorbē vnd ſelten jemands/wann er gleich geſund hineyn geſetzt ohne beſchwerliche Kranckheit herauß zukommen pfleget/ Alſo daß jhm auch der Schöſſer ſelbſt/mit erinnerung ſeines alters vnd leibs Schwachheit darfür gewarnet/mit vermeldung/daß er gleich im Thurn mit Schwachheit befallen möchte/daß er jhn dennoch ohne vorwiſſen deß Fürſten/ſo deß andern Tages auſſerhalb Landes verreyſen würde vnd niemands S. F. G. Widerkunffe gewiß nicht herauß thun/ſondern daß er der Gefangene darinnen ohne Bericht/vnnd die hochwürdigen Sacrament verſterben müſte/wie ſich dann ſelbſten viel vnnd hochgedachter F. etwan ſoll vernehmen haben laſſen da der Gefangene die Capitulation/ſo jhm zugeſtalt/nicht belieben noch eyngehen würde/ſo müſte er auff gemeltem Schloß/da er verwahrlich enthalten/im Thurn verfaulen/vnd abermals an einem andern Ort/er ſolt/vnd müſte den begerten Reverß von ſich geben/oder jhm müſte der Kopff herhalten.

Wiewol nun der Gefangene dieſe Trawung/ſo viel das enthaupten anlangt/ſo hoch nit geſcheuhet/da er einigen Troſt haben möge/daß man Gerichtlich vnd mit zulaſſen ſeiner rechtlichen Notturfft/wider jn fortfahren möchte/ſo hat er dennoch ſeiner vnd deß Thurns gelegenheit betrachtet/vnd damit er nicht zu einem Mörder an jhm ſelbſt würde/dem beſchwerlichen Reverß vnd eynverleibte Capitulation notdrenglich belieben/eyngehen/vnd mit dem Leiblichen Eyd beſtättigen müſſen/vnnd vber das iſt jhm hernacher auch ein Zettel auß der Fürſtlichen Cantzley zugeſchicket worden/vnter anderm dieſes Innhalts/im fall das er der Gefangene ſeinen Reverß vnd geſchwornen Capitulation in einem oder mehr Articuln vberſchreyten vnd nicht halten/oder aber im aller geringſten/wann er ans Hofflåger zur ſtette ankommen/vor/in oder nach geſchehenem Fußfall vnnd Abbitt/etwas diſputierlichs heimlich oder eynſchleichender weyſe gemelte ſeinen bewilligten/vñ vollzogenen Reverß zuwider Regulin zu machen/ſich vnterſtehen würde/So wolte als denn I. F. G. jhr die Straff nach art der Peinligkeit auch in denen Sachen ſo J. F. G. jhnen noch nit offenbaren laſſen/gäntzlich vorbehalten haben.

So hat man jhnen den Gefangenen auch an dem tage/da er dem F. den Fußfall leyſten müſſen/genothwaget zu ſchweren/daß er/ſeyne Kinder/vnd jrer beyder Freundeſchafft den Reverß weder mit/noch ohne Recht anfechten/daß ſie auch J. F. G. Räthe dieſer Sachen halben nichts entgelten laſſen ſollen noch wollen.

Vnd ob nun wol dem Gefangenen wie obgemeld/durch die C. vnd F. Räthe dieſe Vertröſtung geſchehen/dz der Reverß offentlich nit ſolte verleſen werden/ſo hat doch viel vnd hochgedachter F. deſſen vngeacht auff dem tag deß geleiſten Fußfalls/die vornembſten vom Adel J. F. G. Diener auffs Schloß erfordert/vnd jhnen ſolchen Reverß verleſen laſſen/ſo hat man jn drüber auch etlichen Graffen vnd andern viel mehr zuleſen gegeben/vnd dem Gefangenen auffgelegt als ſolte er denſelben vnbezwungen bewilliget haben/vnd vber diß alles/hat man nach etlichen tagen ſeines beſchehenen Fußfalls etliche ſeyner Freund gegen Hof erfordert/vnd jhm ſolchen ſeinen Reverß vorgeleſen/vnd bey verlierung jrer Lehen befohlē/ſich jener gäntzlichen meinhalten.

Wiewol aber auch die Capitulation vermag/daß ſeinen Kindern die Güter in aller maſſen/wie er vñ die vorigen Beſitzer dieſelbē gehabt/gelaſſen werden ſollen/vñ aber vnvernemlich/daß die Beſitzer ſolcher Güter je vnd allweg vber vndänckliche zeit/Rehe vnd Haſen zu jagen/auch ander Weydwerck auff dem N. vnd vmbligenden Flüren zutreiben Macht gehabt/ſo iſt dennoch ſolches ſeinen Kindern/ſich gäntzlich zuenthalten vnterſaget/ Auch dem Holtzförſter vnnd der Gemeine zu N. offentlich verleſen worden/daß ſeinen Kindern auff der N. keines Jagwercks noch Weydwercks zuverſtatten/wie denn auch alsbald deß anderen oder dritten Tages hernach/einer der Kinder Weydmann vmbgetrieben iſt worden.

Wiewol auch der Reverß von etlichen gewiſſen Händeln/Brieffen vnd begnadungs Verſchreibungen/ſo der Gefangene von ſich geben ſolte/vermeldet/ſo hat dennoch hoch vnd offtgemelter F darüber noch viel andere Schrifften von jhm/nach geleyſtem Fußfall mit Betrawung fordern vnd abholen laſſen.

So hat J. F. G. einen Holtzförſter ins Dorff N. da vormals keiner geweſen/geſatzt mit Befehl auff den Gefangenen zu ſehen/damit er der Capitulation gelebe/jhme auch vnd ſeinen Kindern die Jagten/wie oben gemeldet/wehren/vnd ſonſten wer bey jhm zu vnnd abreitet/brauchen ſolle/da doch in der

Capitu-

Capitulation von dieſem Puncť / daß er einen auffſeher vber ſich dulden / gar keine meldung geſchicht.

Welchem allen nach wirdt gefraget / erſtlich / ob viel vnnd hochgedachter F. der gefänglichen verhafftung zu recht befuget geweſen oder nit? vnd was diß falls / im fall da gleich die angezogene beſchuldigungs Arti cul / davon der Reuerß vnnd eynverleibte Capitulation meldet / ohne Recht erwieſen / der Gefangene im Rechte genieſſen oder entgelten mag.

Zum andern / ob nicht obgedachter Reuerß vor einen erzwungenen vnnd auß trangſal bewilligten Reuerß zuhalten / alſo daß die gefänglich enthaltene Perſon vnnd ihr Freundſchafft / denſelben zu Recht anzufechten vnd zu hinderbringen befuget.

Zum dritten / ob nicht auß gethaner erzehlung deß Geſchichts vnd Handels ſo viel zubefinden daß der F. den Reuerß vñ eynverleibte Capitulation vberſchritten / vnd damit gedachter Perſon zu gleichem verbrechen Vrſach gegeben worden. Vnd auff dem fall da jetztgedachte Perſon auß der verſtrickung entweichen oder ſonſt dem Reuerß hinwider etwas zuentgegen thun würde / ob ſie nicht ſolches von wegen erzehlter vrſach zu Recht befuget / vnd mit Ehren vnd Gewiſſen verantworten köndte / dann wider jr recht vnd gut gewiſſen gedencke ſie nichts zu thun / noch zu handeln.

Solche fragen vermittelſt Göttlicher hülff vnnd verleyhung vnterſchiedlich zu reſolviren / leßt ſichs anfänglich ſo viel die erſte frag anlanget darfür anſehen daß der F. der gefänglichen verhafftung nicht befüget geweſen / Sintemal die Rechte vnd derſelben Lehrer ſagen / wann jemands eins groſſen vnd mercklichen Laſters beſchuldiget würde / daß er auff dem fall allein in gefängliche Verwahrung ſolte genommen werden / per textum *in l. Diuus*, vbi de incarceratione & apprehenſione dicitur, *de cuſtod. & exhibit reor.* Da aber die verbrechung ſo gar groß nicht / daß alsdann diſtinguirt werden ſoll ex perſonæ qualitate, vtpote ex honore, ex facultatibus. Item ex innocentia & dignitate, vtrum in carcerem recipienda ſit, an militibus vel fideiuſſoribus committenda, vel etiam ſibi, *l. 1.* & ibi Bart *n. 1. eod. tit de cuſt reor.*

Nun ſeind aber in dem Reuerß vnnd eynverleibter Capitulation ja ſo gar groſſe vnnd ſchwere Verbrechung oder Mißhandlung nit begriffen / dann wann gleich der Gefangene / wie jhm ſchuld gegeben wirdt / bey dem F ſo viel zuwegen gebracht daß J. F. G. jhm etliche anſehliche ſtück Altväterliches Kammerguts / deßgleichen auch den P. B Hoff an der G. auß gnaden haben zukommen laſſen. Item / wann gleich auch S. F. G auff deß Gefangenen angeben etliche anſehliche leuthe Räthe vnnd Diener entvrlaubet vnd ziehen / ſich auch durch jhn bereden laſſen / daß J. F G. jhme ein newe vnd höhere Beſtallung / dann er zuvor von S. F. G. H. Vattern hochlöblicher vnnd ſeliger gedächtnuß gehabt / auffzurichten / vnd im mit 5000. G. Gnadengelts zuverehren / So köndte doch ſolchs vor kein ſonderlich delictum angezogen werden / ſintemal bey hochgedachtem F. geſtanden / ob J. F. G. dem Gefangenen mit ſolchen gütern begnaden / vnnd die Diener auff ſeyn angeben ziehen laſſen Item ob S. F. G. jhm ein beſondere vnnd höhere Beſtallung auffrichten vnd mit gemeldter Summa der 5000 fl. begnaden wolle oder nit / dz alſo dieſe gemeine Rechts-
2 regul bey jhm ſtatt fünde. Cuius per errorē † datæ repetitio eſt, eius conſulto dati donatio eſt. *l. iurus per errorem, ff. de reg. iur. l. 1. in fin ff. de condict indeb. & l. inde-*
3 *bitum, C. eo. tit.* Nemo videtur fraudare eos † qui ſciūt & conſentiūt *l. nemo videtur fraudari, ff de reg iur.* Item ſcienti & volenti † neq; dolus infertur, neq; iniuria, 4
l. 1. §. vſq; adeo. ff. de iniur & l. cum donationis. C. de tranſact. vſq; adeo vt et ſi blādo ſermone & precib. captiui ad donandum princeps inductus fuiſſet, in crimen tamen captiuus ideo non incidiſſet, *arg. l. fin. ff. ſi quis aliq teſt. prohib. & l fin. C eod.* So iſt auch nit wol glaublich / daß der Gefangene hoch vnd offtermelten F. den R. Hoff / wie jhm im Reuerß ſchuld gegeben wird / abgedrungen haben ſolte. *arg. l. non eſt verſimile, in prin. ff. quod met cauſ.*

Da aber gleicher geſtalt der Gefangene in etlichen hochwichtigen Sachen ſich vor J. F. G. vnd andern H. Perſon vñ derer reputation durch ruhmredige vñ vermeſſene reden fürgeſetzt / auch bey vielen ſich zu inſinuiren / weiß zubrennen / vnd dardurch nit allein hoch gemeltes F. regiering zuverkleinern / zu verſchuldē / mit vngrund zuverunglimpffen / auch ſeinen ehrgeitz vnd eygennutz nicht mit geringem ſpott / hon vnd ſchmach J F. G reputation / Ehr vnd Wurde alles nach ſeinem innhalt deß Reuerß fürzuziehen ſich vnterſtanden / ſo ſcheynt dennoch ſolches auch nicht ſo gar ein groſſes Laſter zu ſeyn / dann ob ſichs wol prima fronte darfür anſehen leſt / als hette der Gefangene dardurch crimen læſæ maieſtatis begangen. Siquidem per eiuſmodi obtrectationem & maledicentiam † prin- 5
cipis maieſtas offendi videtur, qua offenſa & læſa dictum crimen committitur. *l. qui, quis. in princ.* & ibi Dd. *C. ad l. Iul. maieſt.* Non tamen contra principem vel Imperatorem Romanum, verum etiam contra alios principes ſuperiorem recognoſcentes Præpoſ. *c. in primis, §. ac perſona, vers 24. 2 q. 1.* Ioan. And. *in c. felicis,* & ibi Geminia. *de pœnis lib 6.* Paul. de Caſt. *in l. 3. C. de epiſcop audient. l. 1 ff. ad l. Iul. maieſtatis*, quos refert & ſequitur Hier. Gygas *in tract. de crimine læſæ maieſtatis lib. 1. c. 29* Vere tamen loquendo crimen læſæ maieſtatis ex obtrectatione vel maledicentia etiam cōtra principem non committitur, quemadmodum prolixe ſimul & eleganter ſcribit Hier. Gygas *in tr. de crimine læſæ maieſtatis, lib. 1. c. 40 n 9. cum ſeq.* quia huiuſmodi delicta, inquit, videlicet crimen læſæ maieſtatis & maledicentia contra principem ponuntur ſub diuerſis titulis. Ex qua ſeparatione titulorum diuerſitas etiam criminum arguitur, *arg. l. imperatores, ff de in diem addict.* imprimis vero iis parcēdum eſt, qui vel leuitate vel vinolentia adducti principi maledixerint vel de exiſtimatione eius detraxerint. Ebrietas † enim mentis exilium inducit. *c à crapula, de* 6
de vit. & hon. cler & quæ ſobrii cauemus † ebrietatem 7
ignorantes committimus, *c. ſane diximus, 15 q. 1.* & facit text. *in l omne delictum, §. per vinum.* vbi per vinum vel † per laſciuiam delinquentibus capitalis pœna 8
remittitur *ff de re milit.* Idemq; dicendum eſt, ſi leuitatis vitio ad maledicendum principi quis proceſſerit. Linguæ enim lubricum † non facile ad pœnā 9
trahendum eſt. *l ſi famoſi, ad l. Iul maieſt.* quod conſiderantes inuictiſſimi & laudatiſſimi Imperatores Theodoſius, Arcadius & Honorius grauiter ſane præclare & magnanimiter in hæc verba reſcripſerunt: *ſi quis modeſtiæ neſcius & pudoris ignarus improbo petulantique maledicto nomina noſtra crediderit laceſſenda ac temulentia turbulentus obtrectator temporum noſtrorum fuerit, eum pœna volumus ſubiugari, neque durum aliquid nec aſperū volumus ſuſtinere quoniā, ſi id ex leuitate proceſſit, contemnendum eſt, ſi ex inſania, commiſeratione digniſſimum, ſi ab iniuria, remittendum, l. vn. C ſi quis Imper. maledix.*

So

So kan ferner auch vor kein ſonderlich delictum
angezogen werden / daß er von dem G. von H. B.
auff dem K vertrag etliche tauſent gülden zur vereh-
rung bekommen vnd erlanget / deßgleichen auch daß
jhme von wegen der zwiſchen hoch vnd vielgemeldten
F vnd S. F G. jetzigen freundlichen lieben Gemahl/
geſtiffter Heyrat/auch eine ſtattliche Verehrung ver-
ſchrieben vnnd zugeſagt iſt worden / dann darfür es
vns anſihet/ſo iſt der Gefangene ein H. B. Handel/
vnd im ſtifftung gemeldter Heyrat / ein mittels Per-
ſon/ Vnterhändler vnd proxeneta geweſen. Proxe-
10 netæ autem † officium in quibuſcunq; negotijs lici-
tis, adeoque etiam in matrimonijs eſt permiſſum, *to-
to tit ff de proxen. l. fin. D de ſponſal.* & fac. *rubr. C eod. tit.
quæ de ſponſalibus & arrhis ſponſalitijs & de proxeneticis* in-
ſcribitur. & not. Beneu. Strac. *in tract. de proxenet.* 11.
part. num. 15. & 21.

So iſt alſo im Rechten abermal nachgelaſſen/
daß eine ſolche mittel Perſon vnd proxeneta vor ſei-
ne gepflegene mühe vnd fleiß ein Geſchenck vnd Ver-
ehrung wol nemen möge. Proxenetica enim, id eſt,
11 honoraria † proxenetarum licito iure petuntur, *l. 1.
D. de proxen.* & per conſequens honeſte etiam acci-
12 piuntur. Cum plus ſit honeſte † aliquid petere
13 poſſe, quam honeſte accipere. Multa enim † hone-
ſte percipiuntur, quæ inhoneſte petuntur, *l. 1. §. pro-
14 inde. ff. de var. & extraor. cognit.* & non debet † cui quod
plus eſt, licet, quod minus eſt, non licere, *l. non debet
cui, ff. de reg. iur.*

Vnnd ſcheinet alſo auß dieſem allen zuzuſteuern
ſeyn/daß der Gefangene nichts ſonderlich delinquirt/
vnnd daß derwegen hoch vnnd offtgemeldter F ſeiner
gefänglichen Verhafftung nicht befüget.

Aber wie dem allen/ dieweil man bericht zu werden
begehren thut/waſſer geſtalt der Gefangene zu ſtraffẽ
auff den fall / da alle Articul in maſſen ſie vorbracht/
an jm erwieſen/ſo weren gleichwol die delicta in maſ-
ſen ſie beydes in der Citation vnd im Reuerß angezo-
gen / da dieſelben alſo vnd ſonderlich mit den angezo-
genen qualitatibus vnd Vmbſtänden erwieſen / daß
ſo gar gering ſchätzig nicht zu achten/ vnnd ſonderlich
daß vnter andern hefftig angezogen wird/daß der Ge-
fangene nicht allein deß F. Regierung zuverkleinern
vnd zu verſchulden mit vngrund zuverunglimpffen/
ſondern auch ſeinen eytelen ehrgeitz vnd eygennutz/mit
nit geringem ſpott/ hohn vnd ſchmach bey vielen ho-
hen Ständen, auch andern ehrlichen vnd rittermäſ-
ſigen Perſonen inn vnnd auſſerhalb deß Landes / zu
verdrückung vnnd abdringung J F. G. als deß Lan-
des vnnd Lehen F. Fürſtlichen reputation/ Ehr vnnd
Würden fürzuziehen ſich vnterſtanden/ dann ob wie-
wol in ſpecie nicht berichtet / was mit dieſen Worten
eygentlich gemeynet wirde / ſo befinden wir dennoch/
daß ſie der Gefangene ſelbſt/von jm angenommenen
vnnd geſchwornen Reverß atrociſſimas iniurias in
perſona Domini commiſſas nennen thut / nun iſts
gleichwol an dem/ daß niemands ſeine von Gott ver-
ordnete Obrigkeit mit worten oder wercken zu ſchim-
pfiren oder zu verglimpffen ſich vnterſtehen ſoll/ dañ
erſtlich wird vns in den zehen Geboten befohln vnſer
Eltern/darunter dañ die Obrigkeit auch begriffen/zu
ehren/ ſo wirdt eins auch der gehorſame vnd ehrerbie-
tung gegen der Obrigkeit durch S. Paulum zun Rö-
mern am 13. Capitel höchlich gerühmet/auß dem ver-
ſtehe/ daß die Obrigkeit von Gott verordnet vnd eyn-
geſetzt / alſo / daß wer der Obrigkeit ſich widerſetzig
macht/ derſelbe widerſtrebt Gottes Ordnung/ſo ſagt

auch die heylige Schrifft ferner D[illegible] eſt, magiſtra-
tibus † non detrahes, & principi populi tui non ma-
ledices, *Exo c. 22.*

Zum andern/iſts auch natürlich vnd aller völcker
Recht / dz man die Obrigkeit/Eltern vnd andere der-
gleichen Perſonen zu ehren ſchuldig/*l. 2 & 4. ff. de in ius
vocan. iunct. l. pen. C. eo. tit.* & facit tex. *l. veluti, ff de iuſt. &
iure.*

Zum dritten / iſt auch in gemeinen beſchriebenen
Keyſerrechten klärlich verſehen/ quod perſon[illegible] pa- 16
troni (cui æquiparatur † Dominus feudi, gloſſ. *leg. 2* 17
verſ. nats, & ibi Dd. *C. de libert & eorum liberis.* liberto
ſemper ſancta & honeſta videri, & quod libertus pa-
tronum honore & veneratione proſequi, & quod
conſequens eſt, nec verbo nec facto lædere debeat
l. 2. & l. liberto, de obſeq. libert. vnd ſonderlich ſagen die
Ländlichen Sächſiſchen Lehenrecht / daß der Lehen-
mann ſeinen Herrn mit worten / mit thaten/vnd mit
wercken ehren ſoll / *c. 3. in fin. Lehenr.*

Zum vierdten/ordnen auch die Lehenrecht auß-
trücklich/ daß ein Lehenmann ſo dem Lehenherrn gra-
ues vel inhoneſtas iniurias infert, ſich dardurch ſei-
ner Lehengüter ſo viel er derer von gemelten Herrn zu
Lehen getragen verluſtig macht textus eſt manifeſtus
*in §. porro. quæ fuer. prim. cauſ. benef amittend. in vſibus feu-
dor.* & ibi feudiſtæ, & notat Franciſc. Curt. *in tractat.
feud. in 4. parte princ. in 13. cauſa princip. num. 35.* Vnd iſt
ſolche grauis vnd atrox iniuria nit allein de factis vel
de iniuria reali, ſonderlich auch de iniuria verbali zu-
verſtehen / quemadmodum poſt Iacob. de Ardiz. *in
ſumma ſua rub. quib. mod. feud. amittat.* tradit Matth. de
Afflict. *in deciſ. Neap. 265. num. 61. cum ſeq.* dicens, quod 18
vaſallus † teneatur abſtinere, ne male loquatur de
Domino & linguam proinde comprimere allegans
dictum illud Catonis:

Virtutem primam eſſe puta compeſcere linguam.

Et ſubiungit fuiſſe olim ſubſtitutos viros officia-
les, qui corrigerent eos, qui male loquebantur de
principe, per gloſſ. *in rubric. C. de præpoſ. labor. lib. 1* &
quod non tantum ob iniuriam realem Domino il-
latam, ſed etiam ob grauem verbalem vaſallus feu-
do priuandus veniat, ex eo apparet, quod *in d. §. por-
ro, quæ fuer prim. cauſ. benef. amitt.* vltra iniurias reales a-
liarum, ſicq; verbalium etiam grauium & inhone-
ſtarum iniuriarum fit mentio, præterea *in §. praditio,
eod tit* dicitur, quod ex iiſdem ingratitudinis cauſis
feudum † amittatur, ex quibus donationes iure 19
perfectæ reuocantur. Atque propter graues & atro
ces † iniurias etiam verbales poteſt reuocari dona- 20
tio, *l. fin. C de reuocand donat.* Quod cum ita ſit, neceſ-
ſario conſequitur etiam feudum ob eiuſmodi atro-
ces iniurias quantumuis verbales amitti. Vnnd da
nun der Gefangene / wie jhm in dem Reuerß ſchuldt
gegeben wirdt / hoch vnnd vielgedachten F als ſeinen
Lehenherrn auch atrociſſime iniuriirt hette / ſo wolte
darauß erfolgen daß er ſich ſeiner Lehengüter/ſo viel
jhm deren von J. F. G. zu Lehen getragen / auch ver-
luſtig gemacht / vnnd wirdt alſo hierdurch auch die
Frag / ſo in deß Gefangenen langen Bericht mit eyn-
gemiſchet/ nemlich / ob hoch vnnd vielgemelter F der
eynziehung oder wie ers nennet/ der confiſcirung et-
licher ſeiner Lehengüter gefüget geweſen/reſoluirt vnd
auffgelöſet.

Vnd da vielleicht möchte geſagt werden/ es müſte
auff den jnnhalt deß Reuerß/in aufflöſung dieſer fra-
gen nicht geſchehen noch eyngegangen werden/ Sin-
temal noch nicht außfündig gemacht, ob der Gefan-
gene

gene ſolchen Reuerß zuhalten ſchuldig/darauff denn die andere frag haſſtet / ſo muß denn hinwider auch bedacht werden/daß die erſte frag mit derer reſolution wir jetzo vmbgehen / auff den fall gerichtet / da die beſchuldigungs Articul / wie recht / erwieſen / was der Gefangene alsdann verwircket. Derowegen vns dann nichts anders gebühren wolte / dann ſolchen fall auch zu præſupponirn / vnnd alſo die deciſion der fragen gemeß zu concipirn. *argument. leg. ſi defenſor, §. qui interrogatus, de interrogat. actio. & §. præterea, inſtit de inutilib ſtipul.*

Da ſichs aber auch ferner alſo verhielte / vnnd mit den angezogenen qualitatibus erwieſen / wie in gedachtem Reuerß vnd eynverleibter Capitulation vermeldet / nemblich daß der Gefangene viel vnnd hochgedachtes Herrn Vattern Chriſtlicher vnnd hochlöblicher Gedächtniß auffgerichtem letzten willen / darinnen er der Gefangene vor einen Zeugen beruffen) zuwider argliſtiger heymlicher weiſe von ihrer Fürſtlichen Gnaden / ſampt derſelben freundlichen lieben Herrn Brüdern / etliche anſehliche ſtücke Väterliches Fürſtliches Kammergutes abpracticirt vnd zuwegen bracht / Item daß er auß erdichten vngründe ſeine anderthalbjärige vnerledigte vnd noch werende Dienſtbeſtallung ſo er von ihrer Fürſtlichen Gnaden Herrn Vatter hochlöblicher vnd ſeliger gedächtnuß gehabt fälſchlich vnnd betrieglich zu ſeinem vortheyl verſchwiegen/vnd dardurch hochgedachten Hertzogen vnd ihrer Fürſtlichen Gnaden geliebte Brüdern als deren dingen vnwiſſend / zu einer newen vnd hohen Beſtallung/auch auf fünff tauſent gülden newes Gnadengelts auß argliſtigem vnd gefährlichem Betrug beredt. So köndte auch nicht anders geſagt werden/ dann daß ſolche doloſa circumuentio principum & obreptio auch ſtraffwürdig vnnd nicht recht/ dann ob wol hierauff kein ſpeciale nomen criminis verhanden / ſo ſagen dennoch
21 die Rechte ſtellionatum † objici poſſe iis, qui dolo quid fecerint, ſi aliud crimen non ſit, quod obji-
22 ciatur, quod enim in priuatis † iudicijs eſt de dolo actio, hoc in criminibus ſtellionatus perſecutio, vſque adeo vt vbicunque titulus criminis deficit, ällit ſtellionatus poſſet objici. *l. 3. circa princ. ff. de crimin. ſtell.*

Welche dann allhier auch eher ſtatt finden / von deß wegen daß der Gefangene nach innhalt deß Reuerß mit verſchweigung ſeiner alten vnerledigten vnd noch werenden Beſtallung eine andere vnnd höhere betrieglicher weiß herauß brachte / vnnd daß der Text *in dicta lege 3 ff de crimin. ſtell. in princ. verb. maxime*
23 *autem.* klar ſagen thut / quod illi, qui † diſſimulata obligatione doloſe quid faciunt, in hoc crimen incidant. Huc & illud pertinet, quod tradit Baldus *in lege, & ſi legibus, numero 1. Cod. ſi contra ius.* De milite quodam, qui licet ignominioſe de militia miſſus fuiſſet, nihilominus tamen eiuſmodi ignominioſa miſſione diſſimulata impetrauit ſtipendium veteranorum, perinde ac ſi bene & legaliter militaſſet, dicens per illum textum: Hoc priuilegium non tantum eſſe nullum, verum etiam impetrantem puniri debere, propterea quod principi vel ſuperiori obrepſerit, & ſubiungit: & nota quia ſæpe incidunt ſtipendiarij & prouiſionati in hanc legem.
24 Quæ autem ſit pœna † eorum, qui doloſe & per obreptionem quippiam impetrant, *eodem in loco numer. 2.* tradit Baldus his verbis. Et dicunt aliqui, quod eſt pœna arbitraria contra iſtum obrepentem, alij dicunt, quod ſit pœna falſi: circa quod diſtingue, nam interdum obrepitur impetrando (prout in caſu noſtro) & tunc aut eſt caſus, in quo ſit pœna determinata, & ſtabo determinationi legis infra, *de his, qui à non Domino, l. fin.* aut non eſt pœna determinata, & tunc videtur eſſe pœna arbitraria, vt *hic & arg. l. 1. §. expilatores, ff. de effract. & expilat.*

Vnd hierdurch würde nun die frage/ſo abermal in dem langem Bericht obiter mit eyngeflochten/ nemblich ob die ſtraffe in arbitrio iudicis geſtanden/auch auffgelöſet. Sed Salicet. *in dicta lege, & ſi legibus, numer. 2.* tametſi eorum ſententiam, qui exiſtimant pœnam eſſe arbitrariam, primo loco commemoret, hacque ratione confirmet, quod pœna indeterminata iudicis arbitrio intelligatur relicta, *l. iusiurand. & ad pecunias, § ſi de qualitate, ff. de iureiurand.* tandem tamen cum ijs tranſit, qui dicunt falſi pœnam competere per textum *l. 1. §. tutores,* & per *l. ſi quis obrepere, ff ad l Cornel. de falſ.*

Alſo gehört hieher auch/daß in dem Reuerß vnnd eynverleibter Capitulation auch geſagt wirdt / daß ſich der Gefangene in hoch vnnd vielgedachten Fürſten Heyratsſachen allerley geſchwinden vnnd eygennützigen geſuch fliſſen vnterm ſchein/als ober J. F. G ſolcher vnnd ſonſten bey Fürſtlichen Perſonen vnerhörter geſtalt mächtig / vnnd jhme bevor ſtünde J. F. G an einem ſolchen orth außzubitten vnnd zuverknüpffen/vnnd vmb den Heyrat zu bringen / daß jm das meyſte gegeben/oder auch ſo lang zuverſchrifften vnnd auffzuhalten / biß er von endlicher vollziehung derſelben ſeines geitzes / einer groſſen ſumma Gelds vergewiſſert. Item/ daß er zu höchſter verkleinerung hochgedachtes Hertzogen Fürſtlichen ehren vnnd reputation J. F. G. jetzigen freundlichen lieben Gemahls Herrn Vatter zu ſeinem eygennützigẽ vortheyl mit ſeinem falſchen inſinuirn / rühmen vnd eynbilden beredt / verpflicht vnnd errungen / jhme vngewöhnliche vbermäſſige erpracticierte genottrangte Schänckung / als 6000. Thaler an bahrem Geldt vnnd einen vnerledigten anfall 2000. gülden würdig zuverſchreiben dann diß auch exemplum impetrationis doloſe & per obreptionem factę. Da aber auch der Gefangene / wie jhm in dem Reuerß zugemeſſen wirdt / ſich vor einen Edelmann außgegeben / da er keiner geweſen / ſo were ſolches abermals / da es erwieſen / ſtraffwürdig / vnnd vor ein falſum zuachten. per textum *l. eos, §. fin ff de falſ.* dum ibi dicitur, quod is,
qui ſe † pro milite geſſit, pro admiſſi qualitate gra- 25
uiſſime puniendus ſit, quod ibidem Alex. *in addit ad Bart. de pœna falſ.* intelligit, dicens, quod ille qui ſe pro
Doctore † falſo geſſit & actum Doctori congiuen- 26
tem fecit, plectatur pœna falſi.

Vnd weil denn nun hierauß erſcheinet/daß die wider den Gefangenen angezogenene beſchuldigungs Articul/da ſie der geſtalt/wie ſie angezogen / erwieſen ſtraffwürdig vnnd daß der Gefangene nit allein propter atrociſſimas iniurias in Domini perſonam cõmiſſas ſich aller ſeiner Lehengüter von J. F. G. zu Lehen zu nehmen verluſtig gemacht / ſondern auch von wegen der angezogenen gefährlichen obreption / entweder mit willkürlicher Straff / (wie etliche Rechtslehrer davon reden) oder aber wie etliche andere ſagen / mit der ſtraff deß falſchen zubelegen / welcht dañ auch auf dẽ fall / ſi ſe falſo pro milite vel nobili geſſit, ſtatt

hat/ ſo erfolget auch hierauß weiter / daß hoch vnnd
vielgedachter Fürſt der gefänglichen Behafftung
wol befugt geweſen. Sintemal in den Rechten klar
verſehen / daß alle die jenigen / ſo jrgendt eine Leibes-
ſtraff verwircket / in gefängliche Verwahrung wol
mögen genommen werden. Videmus enim tota die,
vt inquit Bartol *leg 1 numero primo, ff de custo.reor.* pro
quolibet crimine, ex quo venit inferenda pœna in
corpus, quis carceratur, & notat Baldus *leg. 3. nume-
ro primo. Cod. de Epiſ. audien.* per illum textum dicens,
quod quando pœna perſonalis imponenda eſt, id-
eo perſonæ detineri ſoleant. ne pœna criminis elu-
datur. Nuhn pflegen aber nicht allein die pœnæ ar-
bitrariæ bißweilen auch corpori delinquentis zu in-
fligirt werden / ſondern es iſt auch pœna falſi pœna
27 corporalis. Eſt enim deportatio † & omnium
bonorum publicatio, *leg. 1. §. fin. Digeſt ad L. Corn. de
falſ.* quia quidem deportatio inter capitales etiam
pœnas reponitur, *lege ſecunda, verſical. capitalia, de pub.
iudic. leg. capitalium, in princip. de pœn.* Nec mirum
cum deportati mortuorum loco habeantur, *lege,
intercidit, ff de condition. & demonſtr. & lege 1. §. final.
Digeſt. de bon. poſſ. ſ con. tab.* Vnnd wiewol an ſtatt der
deportation perpetuum bannum ſuccedit. Boniſ.
de Vital. in *tractat. de maleſic. titul. de pœna falſ. monet.
numero quarto*, per textum *§ relegati, Inſtit quibus mod.
ius pat. poteſt. ſolu.* vnnd heutiges Tages die ſtatt ver-
weiſung an ſtatt der deportation im Brauch ge-
halten wirdt / dieweil aber dennoch perpetuum ban-
num, das iſt / die ewige Verweiſung / deßgleichen
auch die Staupe / groſſe vnnd ſchmehliche Straff / ſo
würde man meines erachtens dem Gefangenen in
memoriam pristinæ dignitatis damit verſchonet / vñ
jhm derwegen einen ewigen Gehorſam oder ewiges
Gefängnuß daheym zuleyſten / vnd darauß nicht zu-
kommen aufferlegt haben.

28 Eſt enim pœna † deportationis ad certum lo-
cum conſtricta & perpetua, *leg. relegatorum, §. hac eſt
differentia* & ibi gloſſ *in verb. quæ poteſt ff. de interdict. &
relegat.* & notat glo. *in verb. relegati.* & ibi Dd. *Inſt. quib.
mod ius pat. pot. ſolu.*

Vnd iſt dieſem nicht zuwieder / das droben geſagt /
daß allein die jenigen / ſo gröſſer vnd fürtrefflicher la-
ſter beſchuldiget / gefänglich eyngezogen werden ſol-
len. Dann ob gleich Bartolus *in dict. leg. 1. nu. 1. in princ.
ff. de cuſt. reor.* ex ſententia gloſſæ ſaget / quod quando
29 reus † crimen non fatetur, tunc ſi graue ſcelus ſit,
debeat coniici in carcerem, *leg. Diuus eod titul.* ſi vero
graue ſcelus non ſit, quod tunc adhibeatur diſtin-
ctio, quæ ponitur *in dicta leg.* So ſtoſt im gleich noch
bald dieſe wort: aduerte quomodo eſt illud, cum nos
videamus tota die, quod pro quolibet crimine, ex
quo venit inferẽda pœna in corpus, quis carceratur,
ſubdit vlterius quod Iacob de Aren. intelligit aliter
illam legem, & quod intellectus ipſius applaudat
conſuetudo, & etiam forte lex, vt dicamus ſic, quan-
docunque venit imponenda aliqua pœna corpora-
lis, quod tunc debeat corporaliter detineri, ne alias
pœnam illudat, ſed in hoc eſt differentia, inquit,
quia ſi ipſe confitetur crimen, non ſolum ponitur in
carcere, ſed etiam ponitur in vinculis, aut catenis vel
cippis, *vt infra eod. leg. ſi confeſſa.* Idem eſt, ſi non con-
fiteatur, & eſt graue ſcelus; ſi vero non crimen confi-
tetur, & eſt ſcelus non ita graue, tamen poteſt po-
ni in carcere, non quod vinculetur, ſed committa-
tur cuſtodientibus militibus, &c. Wie dann dißfalls
auch geſchehen.

So thut auch ferner hierwider nichts / als ſolte
diß keine ſonderliche Verbrechung ſein / daß der Ge-
fangene nach innhalt deß Reuerß etliche anſehliche
ſtück Altvätterlichs Kammerguts / deßgleichen auch
den R. B. Hoff vnnd eine newe / hohe beſtallungs
Verſchreibung hoch vnd vielgemeldtem Fürſten ab-
practicirt vermöge der gemeinen Rechtsregul / Cu-
ius per errorem † dati repetitio eſt, eius conſulto 30
dati donatio eſt. Item quod ſcienti & † volenti 31
nec dolus inferatur, nec iniuria. Dann ob wol ſol-
che Regulen in jhren fällen recht / ſo reymen ſie ſich
doch anhero nicht. ſunt enim iſtis in caſibus intelli-
gendi, quando ſcienter & conſulto abſque dolosa
inductione & circumuentione aliquid datur, pro
ut notat Hieronymus Cagnol. *in dicta leg. cuius per er-
rorem, de reg. iur.* Ea ratione, quod is qui ſciens † & 32
conſulto id, quod non debet, præſtat, in re ſua re-
gens ſit moderator & arbiter, *leg. in re mandata, Cod.
mandati.* & quod id, quod ſemel placuit † ampli- 33
us diſplicere non debeat, *cap. quod ſemel, de regul. iur.
libr. 6.* Eſt & optimus textus *in l. Pomponius ſcribit, Di-
geſt. de negot. geſt.* Item, quod donatio ſemel perfe-
cta, niſi certis ex cauſis reuocari non poſſit *leg. 1 ff de
donat iunct. l. fin. C. eod tit.* ſi vero perſuaſionibus, ob-
reptionibus vel dolo ad dandum vel ſoluendum
quis inducitur, etiam ſecus eſt. Tunc enim non tan-
tum repeti, perinde ac ſi ſoluiſſet per errorem pro-
babilẽ facti, *ſal. l. 1. num. 1. ff. de cond. indeb.* per gloſſ. *in
l. 1. in verb. extorta, iunct. gloſſ. ſeq. C. ne fili. pro patr.* dicens,
quod Bald. ibi reputet notatu dignum & per ſe ſu-
pra Bartoli *in lege error, in ſecunda col'um. Cod. de iur. &
fact. ignorantia, cum ſimilib. per eum allegat.* verum etiam
obrepens puniendus eſt, quemadmodum ſupra cõ-
probauimus.

Wiewol aber auch die angezogene maledicentia
& atrociſſimæ iniuriæ in perſonam Domini com-
miſſæ vor ein crimen læſæ maieſtatis nicht zu achten /
wie droben geſagt iſt / ſo folget dennoch darauß nicht /
daß es gar kein delict ſey: eſt enim argumentum à
dicto † ſecundum quid ad dictum ſimpliciter, quod 34
certum eſt non ſubſiſtere, *leg. ſi dictum, § in ſtipulatio-
ne ff. de eod. dict.* Daß es aber ein delictum vnd ein ſolch
delictum ſey, welches allen Göttlichen / natürlichen
vnnd Weltlichen / vnnd ſonderlich den Lehenrech-
ten / vermöge welcher propter eiuſmodi atrociſſi-
mas iniurias den Lehenmann ſeiner Lehen verluſtig /
gar zu wider / iſt droben nach der länge bewehret vnnd
beygebracht.

So helts auch den ſtich nicht / daß ferner vor-
bracht / ob gleich der Gefangene von der H. B. hand-
lung hoch vnnd vielgedachten Fürſten vnd J. F. G.
ſeligem freundlichen vnnd hertzlieben Gemahls / ei-
ne ſtattliche Verehrung bekommen / daß dennoch
ſolches vor kein ſonderlich delictum angezogen wer-
den möge / Sintemal ers tanquam mediator &
proxeneta gethan / cuius officium † in quibuſcunq; 35
negotijs ſe interueniat. cuiuſq; honorariũ quod
proxeneticum appellatur, honeſte non tantũ acci-
piatur, verum etiam petatur, *L. 1 & 2. ff de proxen. & L.
fi. ff. de ſponſal. cum ſimil. ĩ. allegat* dann ob wol ſolches in
terminis ſuis wahr / ſo ſagen dennoch die Rechte hin-
wider auch / quod in proxenetico modus eſſe debe-
at, & quantitatis & negotij in qua operula ſua defun-
ctus eſt proxeneta, & miniſterium quale quale
accommodauerit; adeo vt ſi vltra modum vel
petatur vel accipiatur, ſordidum putandum ſit. *leg.
fin iunct. gloſſ. 1 ff. de proxen.* Et facit, quod in ſimilibus

dicit

dicit textus *in can. ſtatutum, §. notarium.* iunct. gloſſ. *in verb. metas rationis, de reſcript. libr. 6.* nam tum vbi dicitur, quod ad iudicis officium pertineat, vt Notarios in cauſa ſibi commiſſa ſcribentes, & in exigendo Salario metas rationis excedentes prudenter refrenet. Subiungit ibi gloſſ. quod ſit quaſi crimen concuſſionis ratione officij vltra debitum exigere, per textum *can. ſancimus, 1. queſt. 7. & l. fin. Cod. ad leg. Iul. repetund.* vbi elegans eſt textus, quod exceptis ſolis ſalarijs nihil penitus tam ab ijs, qui in adminiſtratione poſiti ſunt, quam poſt officium, pro aliquo præſtito beneficio tempore adminiſtrationis accipi debeat.

36 Quis autem proxenetici † conſtituendi & reſtenandi modus ſit, eleganter declarat Beneuen. Strac. *in tractat. de proxenet. 2. particula, vltim. part.* dicens, curare debere iudicem, ne proxenetæ in exigendo honorarium vel ſalarium metas rationis excedant, & quantitas licitum proxeneticum non egrediatur, per textum *dicta leg. fin. ff. de proxenet. & leg. 1. §. in honorarijs, & §. Notarium, ff. de var. & extraor. cognit.* ſpectandamque eſſe ex inde conſuetudinem regionis ſubiungens: exiſtimare ſe, iuris eſ-
37 ſe explorati, ſi aduocatorum ſalarium † ſingulis in cauſis, non tamen criminalibus, centum aureos egredi non debeat, *dicta leg. 1. §. licet autem, ff. de var. & extraord. cognit.* multo magis id in proxenetis ſtatuendum. Cum alterum laboris præcipue cauſa debeatur, alterum & laboris & præ[illegible]entiæ ratione. Vnnd ſo viel von der erſten Frag.

So viel aber die ander Frag anlanget/iſt klares Rechten/daß das jenige/ſo durch forcht vnnd trangſal ertrungen vnnd erzwungen wirdt/zu Recht nicht kräfftig noch beſtändig.

38 Quod enim metus † cauſa geſtum erit, inquit prætor, ratum non habebo, *leg. 1. in princip. & leg. ſi mulier, in princip. ff. quod metus cauſa.* Hinc Cicero *libro*
39 *1. officiorum,* illis promiſſis ait ſtandum † non eſſe quis non videt, quæ coactus quis metu aut deceptus dolo promiſerit. Vnd iſt ſolches nicht allein wahr in ſimplicibus promiſſis vel obligationibus, ſondern auch in iuramento per iſtum metum extorto, *cap. ad audientiam, quod metus cauſa.* Vbi is qui de reſignando beneficio metu coactus iurauit non obſtante tali iuramento, beneficium nihilominus poteſt repetere. Et eſt elegans textus *in authentic. ſacramenta puberum, Cod. ſi aduerſ. vendit.* vbi dicitur, *per vim autem vel iuſtum metum extorta* (ſcilicet ſacramenta) *etiam à maioribus nullius eſſe momenti iubemus, maxime ne querimoniam maleficiorum commiſſorum faciant.* Per quem textum vbi poſt Salycet. ac Caſtrenſ. non valere iuramentum Iaſon, *numer. 31.*
40 dicit, ſi quis poſt iuramentum † vi vel metu extortum iurauerit non facere querimoniam. Wie dann vom Gefangenen dißfalls auch geſchehen/in dem er nach innhalt deß Reuerß geſchworen, daß er ſich damit nit behelffen welche, als hette er der daſelbſt vorgehenden Articul auß trangſal oder forcht beliebet.

Es muß aber gleichwol dißfalls ein rechtſchaffener metus, vnnd ein ſolche gefahr verhanden ſeyn/ darfür ſich auch ein hertzhaffter vnnd kecker Mann billich entſetzen ſoll. Non enim ſufficit qualibet inanis trepidatio, *leg. metum, §. 1. ff. quod metus cauſa.*

Vani enim † timoris nulla eſt excuſatio, *leg. in omnibus cauſis, & leg. vani timoris,* vbi Dec. & Cagnol. 41
ff. de regul. iur. ſed iuſtum eſſe metum oportet, id eſt, talem, qui in conſtantiſſimum quenque virum cadat, *leg. metum, 2. ff. quod met. cauſ.* vtpote, qui vel ſalutis periculum vel corporis cruciatum continet, *leg. interpoſitas. Cod. de tranſact.* Eine ſolche forcht aber iſt auch die forcht eines Gefängniß/ prout eſt textus *in l. qui in carcerem, ff. quod metus cauſa. qui in carcerem* (dicit ibi Paulus) *quem detrudit, vt aliquid ei extorqueat, quidquid ob hanc cauſam factum eſt, nullius momenti eſt.*

Per quem textum dicit ibi Bartol. quod carcer
ſit † iuſtus metus & promiſſio facta in carcere nul- 42
lius ſit momenti. Eſt enim longe moleſtiſſimum ita certo loco alligatum & conſtrictum eſſe, multoque moleſtius vinctum teneri, vt inde recedere non liceat, cum id à ſpecie ſeruientium non multum differat. *leg. 1. & 2. de lib. hom. exhiben.* vnde etiam fit, quod conditio, qua ad commorandum certo in loco cuipiam iniungitur, non ſubſiſtat, ne videlicet ius libertatis infringatur, *l. Titio centum, §. Titio centum, 2. ff. de condit. & demonſt.*

Nun hat es aber mit dem Gefangenen eben ein ſolche gelegenheit gehabt/daß er in der zeit/da jhm der Reuerß denſelbigen alſo zubewilligen/zugeſtellet/ gefänglich enthalten/vnd jhm darüber auch gedräuwet worden/wo er ſolchen Reuerß ohne einiges grübeln vnnd difficultirn nicht annemen wolte/daß er noch mit gröſſerer Gefängnuß beſchweret/vnd in den verwahrlichſten Thurn geworffen werden ſoll. Vnd iſt nichts daran gelegen/ob gleich der Gefangene nur in einem Gemach gefangen gelegen.

In carcere enim vel vinculis † non illi tantum 43
dicuntur eſſe, qui publica cuſtodia coercentur, verum etiam ij, qui à militibus ſtratoribuſque, vel à municipalibus miniſterijs adſeruantur. Imo etiam qui ita alligati ſunt, vt ſine dedecore non poſſint diſcedere. *l. in eadem cauſa, ff. ex quib. cauſ. maior.* quia nihil intereſt parietibus an compedibus quis teneatur, *l. ſuccurritur ff. eod. tit.*

Vnd weil dann nun das jenig/ſo per iuſtum metum, (qualem etiam metum eſſe carceris comprobauimus) extorquirt würde/zu Recht nicht kräfftig noch beſtändig/vnnd der Gefangene vielgedachten Reuerß auß dieſer Vrſach annemen vnnd belieben müſſen/daß er nicht allein die zeit Gefänglich enthalten/ſondern auch mit härterm vnnd noch beſchwerlicherm Gefängnuß bedräwet worden/ſo er darinnen zu grübeln vnd darüber zu difficultirn ſich vnterſtehen würde/ſo läßt ſichs gänntzlich anſehen/daß dieſe andere frage auch durch den Text *l. qui in carcerem, ff. quod met. cauſ.* iunct. text. *in d. authentic. ſacramenta puberum, C. ſi aduerſ. vend.* quaſi in terminis decidirt werden. Vnnd dennoch allhier geſagt werden müſſe/daß beydes der Reuerß vnnd der darauff erfolgte Eydt/vor erzwungen zuerachten vnd zu Recht vnkräfftig. Quando enim promiſſio † nulla
eſt, nullum eſt etiam, quod ſubſequitur, iuramen- 44
tum. Card. *in clem. 1. § porro, 6. notab. in 4. quæſt. de re iudicat.*

Aber hierwider ſagen die Geiſtlichen Rechte/vnd derſelben Lehrer/daß einem jeden Eyd/ſo ohne gefahr der Seelenn heyl vnnd ſeligkeit gehalten wer-

den kan / in alle wege gelebet vnnd nachgeſetzet wer-
den ſolle / *capit. cum contingat, de iureiurand.* vbi ad fi-
nem dicit ſeruari debere eiuſmodi iuramenta quæ
45 in alterius † præiudicium nun redundant, & ob-
ſeruata non vergunt in diſpendium ſalutis æternæ,
ſimilis textus eſt *in capit. cum dilectus, quod metus cau-
ſa. & in capitulo ſecundo, de pactis. libro ſexto, & in capi-
tulo ſecundo, de iureiurand. libro ſexto,* & notat Specu-
lat. *in titulo de instrument. edit. §. compendioſe, verſiculo
quid ſi quis iurauerit, numero vigeſimo quinto,* & Iaſon
*in dicta authentic. ſacramenta, numero trigeſimo primo,
Codice ſi aduerſ. vendit.* Idque verum eſt, licet maxi-
me de præiudicio rei familiaris agatur, Innocen-
tius *in capit. quemadmodum, & in dict. cap. cum contingat,
de iureiurand.*

Vnnd wiewol dieſe Text von denen Eyden reden / die nicht vi noch dolo extorquirt werden / ſo hats den-noch eben dieſe meynung / wann gleich auch ein Eyd durch trangſal oder forcht were ertrungen worden. textus eſt *cap. ad aures, quod met. cauſ.*

46 Etenim iura canonica † viam aperire nolue-
runt periuriis, *dicto capitulo, cum dilectus, de his quæ me-
tus cauſa. & capit. ſi vero. de iur.* Neque iuramento:
ſcriptum eſt enim, quod homines per maiorem
ſuum, hoc eſt, per DEVM iurent, & quod omnis
47 controuerſiæ † eorum ad confirmationem finis ſit
iuramentum *ad Hebræ. capite ſexto. capit. & ſi Chriſtus,
verſiculo, quod autem Iacobus. de iureiurand* item, quod
48 periurium † DEVM habeat vltorem *lege ſecunda, C.
de rebus cred. & iureiurand.* Vtpote cuius præſentia à
iurante contemnitur, *cap. 1. de crimin. falſ.* Præclare
igitur Cicero, licet Ethnicus *in 3. libr. offic. in iureiu-
rando*, inquit, *non qui metus, ſed quæ ſit vis atque poteſtas,
debet intelligi.*

Eſt enim iusiurandum † affirmatio religioſa,
49 quam etiam iurisiurandi definitionem paucis addi-
tis tradit Azo *in ſumma tituli Cod. de reb. cred. & iure-
iurand.* quod autem affirmante & quaſi Deo pro-
mitteris teſte tenendum eſt. Sic & Specul. *in dicto ti-
tulo, de instrument. edit. §. compendioſe, numero vigeſimo
ſexto*, dicit, præſtationem iurisiurandi iuris eſſe na-
turæ & de præcepto, *can. ſi peccat. xx. vigeſima ſecunda,
quæſt. prima capit. & ſi Chriſtus, ad fin. ver.* & eſt bonus
textus *in cap. debitores, eod. titul.* Ideoque nullo mo-
do eius fidem violandam vel infringendam eſſe,
*can. ſi flagitia, 32. quæſt. 7. & cap. cum ex iniuncto, de oper.
nou. nunciat.*

Vnnd iſt in vnſerm fall ſonderlich darauff wol achtung zugeben / daß der Gefangene nicht allein den Reuerß vermittelſt ſeines leiblichen Eydes bekräfftiget / ſondern auch darzu geſchworen hat / daß er ſich mit vorwendung der forcht vnnd trangſals nicht behelffen wölle / daß auch am ende der dritten frag gemeldet wirdt / daß er wider recht vnnd gut gewiſſen zuthun noch zu handeln gedencke.

50 Vnnd iſt dieſem nicht zuentgegen / das droben ge-
ſagt / quod iuramentum † metu extortum nul-
lius ſit momenti. Hoc enim verum eſt ſecundum
ius ciuile, *dicta authentic. ſacramenta puberum, Codi-
ce ſi aduerſus venditionem.* De iure Canonico autem
ſecus eſt, ſecundum quod ſeruandum eſt omne iu-
ramentum, quod ſine interitu ſalutis æternæ præ-
ſtari poteſt, quicquid dicant leges ciuiles, *dicto ca-
pitulo, cum contingat, de iureiurand. & dicto capit. 2. de pa-
ctis, libro 6.* Imperator enim hoc caſu ſubeſt eccle-
ſiæ, & ad iusiurandum quod attinet tanquam
in materia ſpirituali ſtandum eſt iuri Canonico. Ia-
ſon *in dict. authentic ſacramenta, numer. 81. Cod. ſi aduerſ.
vendit.*

Zum andern / thut auch hinwider nichts der angezogene Text *in dict. cap. ad aures, de his, quæ vi metuue cauſ.* Licet enim ibi dicatur, quod is, qui terrore vel metu adductus iurauerit, reſignare beneficium poſſit, & illud iuramento nō obſtante repetere. Inde tamen non conſequitur, quod eiuſmodi iuramentum nullius ſit momenti, vel quod ſtandum ei non ſit. Quia imo validum fuit eique per iurantem ſubſecuta actuali reſignatione ſatisfactum, ſed quia tātum de reſignando, non etiā de non repetendo beneficio iuratum fuerit, idcirco repetitio non prohibetur, quemadmodum ibi textus manifeſte dicit *in fin.* & notat ibidem Panormitan *in 1. notabil* dicens: Nota quod iuramentum de reſignando non præcludit facultatem repetendi per actionem *quod metus cauſa*, ſi interuenit metus. *Satis ſit ergo iuramento*, inquit, *ex ſolo renunciationis actu.*

Wiewol aber auch nicht ohn / quod † carcer ſit 51
metus iuſtus, & promiſsio in carcere facta nullius
momenti, *dicta lege, qui in carcerem* & ibi Bartol. *ff.
quod metus cauſ.* So iſt dannoch allhier nicht ſimplex
promiſsio, darvon jetzt allegirter Text redet vorhan-
den / ſondern es iſt der Reuerß / mit deß Gefangenen
leiblichen Eyde bekräfftiget / vnnd weil dann ſolcher
Eyde dermaſſen geſchaffen / daß er ohne gefahr der
Seelen vnd einige verletzung deß Gewiſſens wol ge-
halten werden kan / ſo kan auch nicht wol anders ge-
ſchloſſen werden / dann wie die Geiſtlichen Rechte /
welchen man dißfalls geleben vnd nachgehen / davon
reden / nempe quod omne iuramentum, & per con-
ſequens etiam illud, quod metu extortum eſt, *dict.
capitul. ad aures, de his, quæ vi metus. cauſ.* qui enim di-
cit † omne, nihil excludit, *leg. Iulianus, in princip. ff.* 52
de legat. 3. ſeruandum ſit, ſi modo abſque interitu ſa-
lutis ſeruari poſsit, *dict. capit. cum contingat, de iureiu-
rand. & dict. capitulo ſecundo, de pact. libro ſexto, cum ſi-
mil. allegat.* quod tamen intelligendum eſt cum
limitatione vel diſtinctione, de qua infra dice-
tur.

Ferner wirdt auch der Text *in dicta lege, qui in car-
cerem*, dermaſſen limitirt, vt non procedat in eo,
qui iuſte detinetur in carcere. Ita limitat ibi modo
dictam leg. Bartol. per textum *leg. ſi mulier, in prin-
cipio, eodem titulo. Digeſt. quod metus cauſa.* Vbi dicitur,
ſi mulier contra patronum ſuum ingrata facta ſci-
ens ſe ingratam, cum de ſtatu ſuo periclitabatur, ali-
quid patrono dederit vel promiſerit, ne in ſeruitu-
tem redigatur: nam & ſeruitu is † timor iuſtus eſt 53
metus, *l. ego puto ff. eod. tit.* ceſſat edictum, quia hunc ſi-
bi metum ipſa infert.

Vnnd da ſichs nuhn mit den beſchuldigungs Articuln vnnd derſelben vmbſtände dermaſſen verhielte / wie in dem Reuerß gemeldet wird / in maſſen ſich denn der Gefangene vermittelſt Eydes darvor bekandt / ſo wolte darauß erfolgen / wie auch droben allbereyt nach der länge deducirt / daß der Gefangene nicht iniuſte detinirt vnnd Gefänglich enthalten worden / vnnd daß er ſich demnach mit obenangezogenem Text *in dicta lege, qui in carcerem*, nicht behelffen köndte / ſonderlich angeſehen weil er auch viel vnnd dick gemeldten Reuerß geſchworen / quo caſu ſuccedit ſupra dicta illa iuris Canonici regula,

omne

54 omne iur[illegible]ntum † in ſalutis æternæ detrimen-
tum non vrgens ſeruari oportere, per *iura ſupra ad-
ducta*. & facit huc elegans locus Panorm. *in dict. cap.
cum contingat, num. 3. verſ. ideo dicendum* aut iuramen-
tum eſt metu extortum in caſu à lege prohibito, &
tunc non obligat ipſo iure, quia propter reſiſten-
tiam legis oportet, quod ſponte ſit præſtitum,
aut eſt extortum in caſu à lege non probibito, &
tunc eſt obligatorium. Wie dann auch in vnſerm
fall keine prohibitio legis vorhanden.

Aber hierbey iſt nun zu mercken / daß die Geiſt-
lichen Rechte gleichwol die Eyde nicht ſo gar præ-
ciſe zuhalten gebieten thun / ſondern mit dieſer li-
mitation ſo ferrn die Abſolution nicht erlanget.
Textus ſunt manifeſti prædictam regulam ſic li-
mitantes, *in cap. ſi vero, & in cap. verum, de iureiuran.*
per quos textus dicunt Dd. ſeruandum iuramen-
tum, quod ſine interitu ſalutis præſtari poteſt, do-
nec abſolutio impetretur, gloſſa *in cap. venerabilem*,
& ibi Io. de Im. *in d. c. cum contingat, de iureiur.* Archidi-
ac. *in d. c. 2. de pact. lib. 6.*

Vnnd ſolche Abſolution kan vermöge der Geiſt-
lichen Rechten nicht allein vom Bapſt erlanget wer-
den: *dicto capitulo. ſi vero, & capitul. verum. de iureiu-
rand.* Sondern auch ab Epiſcopo, Panormitanus
poſt Innocentium, *in dict. cap. ad aures, num. 8 in fin.
cum ſeq. de his, quæ vi met. cauſa.* Quo & illud per-
tinet, quod ibidem Panormitan. ſcribit *in cap per-
uenit, 1. numer. 3. de iureiurand.* Vbi diſtinguit, v-
trum quis agat, vt abſoluatur à iuramento, & tunc
oportet, inquit, vt adeatur iudex eccleſiaſticus.
Rationem reddit ibidem *numer. 2. in fin* quia cum
per iuramentum obligatio ſit, quæſita Deo o[illegible]
tet quod etiam per eum remittatur, qui tenet vi-
ces Dei, & non per actionem *quod metus cauſa.*
An vero nunc agat, vt turpiter recipiens cogatur
relaxare iuramentum, & poterit hanc compulſi-
onem, inquit Panormitan. facere etiam iudex ſe-
cularis, dummodo de turpitudine recipientis nul-
la ſit dubitatio: Si vero de viribus iuramenti du-
bitetur, tunc etiam hoc caſu adeundum eſſe dicit
iudicem eccleſiaſticum, per textum *dicti capituli,
venerabilem, de elect.* facit quod notat Alexand. *in ad-
dit. ad Bartol. in l. hæres abſens, §. ſi quis tutelam, ad verb.
in duobus caſibus, de iudic.* Sic quærit: Duo Florentini
contrahant Senis, & iurent ſeruare contractum,
vnus autem illorum poſtea velit petere abſolutio-
nem à iuramento coram Epiſcopo Senenſi, an poſ-
ſit? Et licet prima in parte negatiuam diſpu-
tet, tandem tamen concludit, quod coram di-
cto Senenſi Epiſcopo contractus talis abſolutio
peti poſſit. Alius autem prælatus, qui citra E-
piſcopum iuriſdictionem Epiſcopalem non habet,
à iuramento non poteſt abſoluere, Panorm. *c. quan-
to, numero 8. prope fin. de iureiurand.* ſicut nec in toto
diſpenſare, *capitulo primo, de vot. & vot. redempt. li-
bro 6.*

Solche Abſolution aber muß ehe geſucht vnnd
erlanget werden / dann dem geſchwornen Con-
tract zuwider gehandelt wirdt. Bald. *leg. 1. in fin. Cod.
ſi aduerſ. vendit.* & Salicet. *l. fin. numer. 4. Cod. de non
num. pecun.* Dann da dem Contract ante abſoluti-
onem impetratam zuentgegen gehandelt würde / ſo
köndte dem jenigen / ſo jhm zuwider etwas fürge-
nommen worden / die Abſolution vermöge der Rech-
ten nicht mitgetheylt werden.

Fruſtra enim † auxilium iuris inuocat, qui 55
contra ius aliquid committit, *l. auxilium, in fin. ff. de
minoribus. cap. quia fruſtra, in princip. de vſufruct.* & fa-
cit quod in ſimili notat Fed. de Senis *in conſil.* 300.
in fin. dicens, quod abſolutio iuramenti debeat
peti ante elapſum terminum ſolutionis faciendæ.
Si enim terminum labi pateretur, incideret debi-
tor in periurium, & per conſequens poſtea non au-
diretur petendo abſolutionem. Refert & ſequi-
tur Iohann. de Imol. *in cap. debitores, in 6. colum. ad
fin. de iureiurand.* Vbi etiam ſententiam Federici
contra Anton. de Butr. tanquam veriorem defen-
dit. Et notat Iaſon, *in lege, Labeo, Cod. de iureiu-
rando.*

Daß aber auch ſolche Abſolution beſtändiglich
gebetten vnnd mitgetheylet werden könne / ſo müſ-
ſen deſſen genugſame vnnd erhebliche Vrſachen
vorhanden ſeyn. gloſſa *in dict. cap. quanto, in verb. ab-
ſolui.* & ibi prolixe Panormitan. *numer. 8. de iureiu-
rand.* ſine cauſa ante conceſſa abſolutio † nullius 56
eſt momenti, Panormitan. *cap. non eſt, numer. 7. de
vot. & vot. redempt.* vſque adeo vt etiam ſummus
Pontifex ipſe ſine cauſa remittere vel relaxare iu-
ramentum non poſſit. Panormitanus *cap. à nobis,
tua. numer. 4. ad fin. de decim.* vbi aſſignat huius di-
cti talem rationem, quod videlicet † iuramen- 57
tum ſit iuris diuini. Et per conſequens ne à Pa-
pa quidem ſine cauſa remitti poſſit. Iuſta † autem 58
abſolutionis concedendæ cauſa, inter alias etiam
eſt metus, prout expreſſe tradit Panormitanus *in
cap. ad aures, num. 8. in fin. de his quæ vi, metusve cau-
ſa* his verbis: *Nunquid autem aduerſus illud iuramen-
tum, de quo in textu competit aliud remedium. Dixit
Innocent. quod ſic, quia ex quo iurauit per metum, po-
teſt petere abſolutionem à iuramento. Et Epiſcopus pote-
rit iſtum abſoluere. Et nota bene hoc dictum, quod Epi-
ſcopus poterit abſoluere iſtum, qui iurauit propter metum,
& ſic intelligo cap. ſi vero, & cap. verum, de iureiurand.*
Hæc ille.

Es muß aber auch ſolche Abſolution nicht ſim-
pliciter geſchehen / ſed præcedente ſummaria qua-
dam cauſæ cognitione ſuper iniquitate contra-
ctus. Baldus, *in dicta lege fin. numer. 3. Cod. de non nu-
mer. pecun. argum. cap. Quintauallis, & cap. veniens, de iu-
reiurand.* & notat ibid. Salicet. *numer. 4.* Feder. de
Sen. *dict. conſil.* 300. *prope fin.* vbi dicit, quod neceſ-
ſe ſit ad hoc, vt obtineatur abſolutio à iuramen-
to, quod ſaltem ſemiplene probetur inſtrumen-
tum eſſe vſurarium vel contractum eſſe iniquum.
Et quod abſolutione impetrata debeat iterato ple-
ne probari de iniquitate inſtrumenti vel contra-
ctus, quod dictum refert & ſequitur Ioannes de
Imol. *in cap debitores, colum. 4. prope fin. de iureiurand.*
& dicit ibidem, *in princip. illius 4. colum.* quod ſum-
marie ſecundum formam *clem. ſæpe. de verb. ſignific.
iunct. clem. 2. de iudic.* hoc caſu procedi poſſit. Vn-
de porro ſequitur, quod concedenda eiuſmodi
abſolutio non ſit, niſi parte aduerſa citata. Cum
in ijs, quæ fiunt cauſa cognita requiratur, vt pars
aduerſa præſens ſit, vel per contumaciam abſens,
leg. in cauſa. la t. § cauſa cognita, ff. de minor. & quod
partis aduerſæ citatio hoc caſu neceſſaria ſit, tra-

dic poſt Iohann. Andreæ & Panormitan. *capitulo*
1. numero decimo, de iureiurand. vbi ita diſtinguit: aut
conſtat manifeſte iuramentum non ligare, &
non requiritur partis vocatio, *cap. conſtitutus, de teſt.*
59 Nam, in notorijs † non eſt opus venire ad iu-
dicium *cap. quoniam, de fil. presbyter.* aut poteſt du-
bitari, vtrum iuramentum liget, vel non. Et
tunc dicit, aduerſarium, cum iuramentum fuit
præſtitum, vocandum. Quoniam ſua intereſt,
ne relaxetur: inquit ergo debet vocari, *canon. o-*
mnia, & can. caueant, 3 quæſt. 9. capitulo 1. de cauſa
poſſeſſ. & proprietat. & leg. de vnoquoque, ff de re iu-
dicat. & eſt optim. text. *in leg. nam ita Diuus, ff de*
adoption. & eodem etiam ferè modo diſtinguit i-
dem Panormitanus *in capit. qua fronte, numero o-*
60 *ctauo, de appellat.* Et quod hoc caſu † requira-
tur aduerſæ partis citatio, tradit etiam Ioannes
de Imola *in dicto cap. debitores, in 6. colum. ante med.*
61 *de iureiurand.* dicens: Si iuramentum † omnino
illicitum, quod tunc non ſit neceſſaria abſolutio,
niſi ad cautelam, & ideo non ſit etiam illo in caſu
neceſſaria citatio. Si vero contineat in ſe licitum,
ſed alias illicitè ſit præſtitum, forte propter metum,
quod tunc pars debeat citari, cum poſſit habere ex-
ceptionem, quod forte ex poſt facto actus fue-
rit ſponte ratificatus, per id quod habetur *in leg.*
2. Codice quod metus cauſa, & in capit. ad id, de ſponſa-
62 *libus.* item quod citatio † in impetratione ab-
ſolutionis à iuramento ſit neceſſaria, prolixe ſcri-
bit Iaſon *in leg. nequicquam, §. vbi decretum,* quem
coniunctum legit cum principio illius *leg. numer.*
49. ff. de offic. proconſ. l. & legati, vbi multa ad hoc al-
legat.

Vnnd da vielleicht jemands ſagen wolt / daß
diß / was von der Abſolution deß Eydes biß anhe-
ro geſaget / deme zuwider / das droben nach der
länge diſputirt worden / Omne iuramentum eſ-
ſe ſeruandum, quatenus ſine interitu ſalutis æ-
ternæ ſeruari poſſit. Sintemal ſolche impetra-
tio abſolutionis in effectu dahin gerichtet / daß
dem Eyd nicht gelebet werden möge / ſo iſt darauff
ex ſententia Feder. de Senis *in conſilio ducenteſimo*
ſeptuageſimo ſecundo, alſo zu antworten / quod i-
mo is, qui petit abſolutionem, in hoc non ve-
niat contra iuramentum, ſed quod eo ipſo, quod
relaxationem iuramenti petit, fateatur ſe obliga-
tum eſſe iuramento. Sicut in ſimili accidit in eo,
qui iurat ſoluere vſuras, nam & is obligatur iu-
ramento & tamen poteſt petere relaxationem, *c.*
1. & cap. debitores, de iureiurand. Et hæc de ſecunda
quæſtione.

Was aber nuhn die dritte vnnd letzte Frag be-
treffen thut / iſt in narratione caſus & facti nach
der länge deducirt worden / waſſer geſtalt wider
den Gefangenen vnnd ſeine Söhne allerley Be-
ſchwerung vorgenommen ſey / alſo daß es ſich dar-
für anſehen läſſet / daß dardurch dem Reuerß zu-
wider gehandelt. Vnnd daß darnach der Gefan-
gene hinwider auß gemeldtem Reuerß zuſchreyten
vnd demſelben zuentgegen zuhandeln auch nicht vn-
befügt.
63 Dann jha eine gemeine Rechtsregul / quod
non ſeruanti fidem † viciſſim ſeruanda fides non
ſit, *leg. cum proponas, Cod. de pactis, leg. pollicitatione.*
& ibi Bartol. *Cod. de donat. ant. nupt.* facit textus *in*
leg. quæro, §. inter locatorem. & ibi Bartol. *ff. locat.* &
notat idem Bartol. *leg. incivile, Cod. de rei vendicat.*
facit etiam textus *in leg. ſi conuenerit, ff. pro ſocio, &*
in leg. ſi ita quis promiſerit, §. Seia ff. de verborum obligati-
on. & notat Baldus *in capitulo vnico, in fin. de form.*
fidelitat. in vſibus feudo. Et hoc vſque adeo verum
eſt, vt etiamſi iuramentum interceſſiſſet, nihilomi-
nus tamen fides frangatur ei, qui fidem ipſe non
ſeruat. Ita ſuam regulam ampliat Iaſon *in dicta le-*
ge, cum proponas, num. 6. Cod. de pact. per textum *cap.*
ſicut, & infra § *fin.* & ibi Panormitanus *de iureiu-*
rand.

Huc & illud pertinet, quod dicitur, quemad-
modum vaſallus † Domino fidem frangens pri- 64
uatur vtili dominio feudi: Sic econtra Domi-
num quoque ſi vaſallo fidem non ſeruet, priuari
directo dominio; ita vt vaſallo applicetur, gloſſ.
in capitulo 1. in verbor. vtilitatem. & ibi Bald. *in fin. de*
nou. form. fid. & notat Iaſon *in dict. leg. cum proponas,*
numer. 6.

Wie dem allen / ſo kan die Regul non ſeruanti
fidem, &c. anhero nicht wol accommodirt werden /
dann erſtlich reden die Text / ſo darauff allegirt pfle-
gen zuwerden / vnnd darinnen gedachte Regul er-
gründet / als der Text *in dicta lege, cum perſonas, later.*
2. Codice de pactis. & lege, pollicitatione, Codice de donatio-
ne ante nupt. cum ſimilibus, de contractibus vltro ci-
troque obligatorijs, vtpote in tranſactione, in
dote & donatione propter nuptias, & ſic dein-
ceps.

Vnnd iſt eine gemeine Rechtsregul / quod do-
ctorum † dicta intelligenda ſint iuxta textus, quos 65
allegant, vel in quibus ſe fundant, Bartol. *in lege. non*
ſolum, § ſi liberationis verba, numer. 7. in fin. ff. de liberation.
legat.

Wiewol nuhn nicht ohn / daß ſich der Gefange-
ne wider hoch vnnd vielgemeldten Fürſten / in dem
Reuerß verpflichtet / ſo befinden wir doch nicht / daß
ſich ſeine Fürſtlichen Gnaden hinwider gegen dem
gefangenen in gemeldtem Reuerß zu etwas obligirt /
wie dann auch ihrer Fürſtlichen Gnaden darinnen
nicht redet / ſondern allein der Gefangene / vnd wann
ſeine Fürſtlichen Gnaden krafft ſolches Reuerß / zu-
geſagt haben möchten / daß deß Gefangenen Kin-
der / die Güter N. N. in aller maſſen / wie er der Ge-
fangene vnnd die vorigen Beſitzer dieſelben gehabt /
gelaſſen werden ſollen / ſo können ſich denoch ſolche
zuſage / ſo auff den fall deß Gefangenen Kindern ge-
ſchehen were / auff jhn den Gefangenen ſelbſt ſich er-
ſtrecken.

Eſt enim vulgata iuris regula, quod pacta &
conuentiones † paciſcentium perſonas non egre- 66
diantur. *leg. ſi vnus. §. ante omnia. ff. de pact.* Item,
quod res inter † alios acta, alijs neque proſit, 67
neque obſit. *tot. titulo Codic. res inter alios acta.* & fa-
cit textus, *in lege ſæpe conſtitutum eſt, Digeſt. de re iu-*
dicata.

So redet auch abermal / ſo viel die Schrifften / ſo
der Gefangene von ſich geben ſollen / anlanget / nur
der Gefangene / vnnd nicht der Fürſt / deßwegen
ſich an ihrer Fürſtlichen Gnaden diß falls auch nicht
obligirn können. Vnnd auß dieſer Vrſach ha-
ben wir ohne noth geachtet / die in den von erſt
mitgeſandten / auch in dem hernach geſchickten
Bericht angezogener Beſchwerung nach der länge
zuer-

zuerzehlen/ſonderlich angeſehen / dieweil auch dieſelb eines groſſen Theyls dermaſſen angezogen / das ſie auſſerhalb dem Reuers anderer des Gefangenen vnd ſeiner Kinder Gerechtigkeit zuwieder vorgenommen werden ſollen / das alſo im Fall / wann gleich viel vnd Hochgedachter F. ſich in dem Reuers hinwieder gegen dem Gefangenen zu etwas obſtringirt vnnd verpflichtet hette / wie wir doch nicht befinden können / dennoch ſolche Verpflichtung auff andere darinnen nicht begriffene händel vnd Fälle nicht gezogen werden köndte.

68 Nam ſicuti pactum † cum vna perſona factum, alteri neque prodeſt neque obeſt: Ita quoque pactum, vna in re factum, in altera non prodeſt, neque nocet. *dict. leg. ſi vnus. §. ante omnia. D. de pactis.*
69 Quod enim in obligationibus † palam verbis non exprimitur, id omiſſum eſſe intelligitur. *leg. quicquid aſtringenda, in princip. ff. de verbor. obligation.* kan alſo abermahl nicht geſagt werden / das durch ſolche angezogene Beſchwerunge im gegenfalle im Reuers nicht begrieffen / gemelten Reuers zuwieder gehandelt.

Neque enim per impugnationem eius, quod in dicto contractu non cumprehenditur, impugnari contractus ipſe videtur, cum id, quod in illo non continetur, in illu quoque impugnari non poſſit. *argument. l. eius qui in prouincia. ad fin. ff. ſi certum petat. & l. ſi ſeruum. §. 1. ff. de act. empt. & l. nam etſi ſine conditione. in princ. verſ. poſt defunctum. ff. de iniuſt. rupt. & irr. fact. teſtament.*

So kan auch ferner die obangezogene andere Regul de domino non ſeruante fidē Vaſallo allhier nit wohl ſtatt finden / ſintemahl der Gefangen vermittelſt ſeynes Eydes bekandt / das er ſich aller ſeiner Lehengüter gegen Hoch vnnd vielgemeltem Fürſten / als dem Lehen Herren / verluſtig gemacht / & per conſequens, das er I. F. G. vaſall vnd Lehenmann nicht mehr ſey: Iſt er dann nun I. F. G. Lehenmann nicht / ſo kan auch nicht geſaget werden / quod Princeps ipſi tanquam vaſallo fidem non ſeruauerit, *argum d. l. eius qui in prouincia. ad fin. ff ſi certum petat cum ſimil. ſupr adduct.*

Vnd weyl dann nun hierauß ſo viel zuuerſtehen / das die Fälle darin oberzehlte zwo Reguln reden / dieſem vnſerm Fall nicht gleich / kan auch von demſelben auff gemelten vnſern Fall nichts inferirt noch geſchloſſen werden: à diuerſis enim vel diſſimilibus
70 non † recte infertur. *l. final. ff. de calumn. l. Papinianus exuls ff. de inofficioſo. leg. inter ſtipulantem, §. ſacram rem. verſicul ſed hac diſſimilia ſunt. ff. de verbor. obligat. l. ſi maritus, Codic. de donation. inter virum & vxorem.*

Welchem alſo nach / wir nach inhalt der Rechte / vnnd das der Gefangen auch ohne das wieder Ehr vnnd gutt Gewiſſen zuhandeln nicht bedacht / nicht befinden können / das er mit entweichen auß ſeinem Gute / vnd der Beſtrickung oder ſonſt ohne vorgehende gebührliche erlangung der Abſolution vom Eyde / das er ſeim geſchworen Reuers nit zuwieder zuhandeln / befüget.

Saluo aliorum rectius ſentientium iudicio.

CONSILIVM IV.

SVMMARIA.

1 *Vaſallus propter ipſam inſtitutionem, quando feudo cadere dicatur.*
2 *Scientia certa requiritur ad delictum inducendum.*
3 *Vaſallus quando feudo priuari dicitur, & quomodo.*
4 *Qui ſe ſuper mendacio fundat, dolum vel culpam allegare debet.*
5 *Vaſallus cui feudum abiudicatur, quomodo infamis fit.*
6 *Qui cum alterius quoq; domini vxore adulterium commiſit, an feudo priuandus.*
7 *Proditio fidei vel fidelitati maxime aduerſaria eſt.*
8 *Proditor nullam habet fidem.*
9 *Qui ſe crimine proditionis ſemel inquinauit, in poſterum quoq; futurus proditor cenſetur.*
10 *Vaſallus propter violentum impetum quomodo feudo priuari debet.*
11 *Nemo odio alterius pragrauari debet.*
12 *Pœna ſuum tantum auctorem tenere debet.*
13 *Probatio non debet concludere per poſſibile, ſed per neceſſe vel probabile.*
14 *Res in dubio pro aquiualenti pretio quomodo vendita eſſe dicatur.*
15 *Illud in dubio venditum eſſe intelligitur, quod pretio ſit conſentaneum.*
16 *Quantitas valoris ſemel probati, in poſterum quoq; perſeuerare praſumitur.*
17 *Qualibet res cenſetur eſſe eius natura, cuius potiſſima ipſius pars eſt. num 32.*
18 *Probatio incumbit affirmanti, & non neganti.*
19 *Nomine pertinentiarum qua accedere ſolent, caſtris aut villis in feudum conceſſis.*
20 *Aſſignare eſt facti, item ſtatuta & conſuetudines locorum in facto conſiſtunt.*
21 *Caſtro conceſſo cum ſuis pertinentiis veniunt etiam fructus, mancipia & reliqua.*
22 *In contractibus illud ſemper ſequendum, quod eſt veriſimilius.*
23 *Cum de mentibus contrahentiū aliter non conſtat quam per verba, ea in contractibus non tam ſunt inſpicienda, quam mens ipſa.*
24 *Verba mentem dicentis & voluntatem declarant.*
25 *Oratio eſt mentis interpres.*
26 *Qua varios intellectus habent, nihil certi ea probare poſſunt.*
27 *Probatio facti dubia nihil releuat.*
28 *Pactorum & contractuum verba dubia ſunt interpretanda contra eum, qui iiſdem verbis dubiis vtitur.*
29 *Omne qui dicit, nihil excludit.*
30 *Verba vniuerſalia maioris efficacia ſunt quam generalia.*
31 *Qua in contractibus nominata non ſunt, ea pro omiſſis expreſſe haberi debent.*
33 *Quilibet locus eius territorii eſſe cenſetur, cuius eſt dominium.*
34 *Conſuetudo & lex ſcripta eandem habent auctoritatem.*
35 *Qualibet res in dubio cenſetur allodialis, & non feudalis, ſic & conceſſio. num. 38.*
36 *Feudum eſt genus quoddam ſeruitutis.*
37 *Qualibet res ex feudi qualitate aliquo modo libera eſſe cōſetur, niſi contrarium probetur.*
39 *A primordio tituli poſterior euentus formatur.*

40 *Res qualitatem aliquam ſemel induens, talis ſemper perſeuerare dicitur.*
41 *Iuris præſumptio eſt probatio liquidiſſima.*
42 *Vaſalli appellatio vel denominatio feudum præſupponit.*
43 *Vaſallus & denominatio ſine feudo eſſe nequeunt.*
44 *Seruitia debent eſſe proportionabilia & commenſurabilia feudo.*

DEI OPT. MAX. AVXILIO.

Auff ſolche Fragen vermittelſt Göttlicher hülff vnd verleyhung / gründtlich vnd kürtzlich zuantworten / wird meines erachtens anfänglich / vnd ſo viel die erſte Frag belanget / circa libellum, auff zweyerley / als nemblich auff die formalia vnd materialia, deſſelben geſehen vnd achtung gegeben werden.

SO viel nun Erſtlich die formalia betreffen thut / hab ich daran kein ſonderlich bedencken / auſſerhalb dieſer Clauſell / nicht in geſtalt eines zierlichẽ libells / ſondern ſchlechter erzehlung der Geſchicht / dann ob wol diſe clauſul in formulis libellorum ſehr gemein / ſo ſagen dannoch nicht deſto weniger die Rechtslehrer / quod talis clauſula in cauſis magnis, in quibus plena cauſæ cognitio vertitur, adeoque, quali, quali petitioni locus relictus non eſt, parum aut nihil operetur. Pract. Papienſ. *in form. lib. in act. rea ad verb. qualis, qualis petitionis.* Quinimo non deſunt, qui per eam, quam modo dixi clauſulam, (*Non in modum ſolemnis libelli, &c.*) libellum infringi prorſus atque deſtrui exiſtiment, Pet. Ancharan. *conſil.* 33. *incip. per ſtatutum, &c.* vbi huius ſententiæ, elegantes, inprimiſq; eruditas affert rationes, & eandem ſententiam hanc comprobat, mirandumq; in modum commendat. Iaſ. *in l. ait Prætor. 2. in princ. numer.* 9 *de iureiurand.* dicens, eam diligenter animaduertendam eſſe, propterea, quod in actu practico (ſic enim loquitur) infringeret totum proceſſum, & ſic factum honorem.

Vnd iſt alſo hierauß zuerſehen / das gedachte clauſull dem libell / nicht allein nicht dienſtlich / ſondern auch ſchädlich vnd nachtheylich / vnd demnach rathſamer ſey / das ſie daruon wegk gethan / dann darbey gelaſſen werde.

Ob aber auch nun berührtes libell, quoad materialia beſtändig / vnd dermaſſen geſchaffen ſey / das M. G. F. vnnd H. H. B. zu P. der Elter / ſich des obſiegens darauff zuvertröſten / auff ſolche Fragen kan noch zur zeit / ehe vnnd zuuor etliche folgende Fragen reſoluirt / beſtändiglich nicht geantwortet werden, will demnach vonnöhten ſein / ſolche Fragen vor allen dingen zu reſoluieren vnd auffzulöſen / dabey dann zu gelegener zeit ſtückweyß angezeigt werden ſoll / wie weyt ſolch libell meines erachtens beſtändig oder nicht / vnd waſſer geſtalt daſſelb zuendern.

Vnd weyl dann nun die nechſtfolgende Frage dahin gerichtet / ob jtzt vnd Hochgedachter M. G. F vnd H. ex hoc capite (das er G. von W. propter abnegatum feudum. gegeben / wieder ſeine geſchworne Lehenpflicht gehandelt / vnd alſo talem feloniam commitirt / das er in curia Domini honeſte nicht ſtehen könne) nicht allein vmb verluſt abnegati feudi, ſondern auch aller ſeiner Lehengüter / ſo er von J. F. G. zu Lehen trägt / zubeſprechen / vnd ob nun alſo die petition des libells recht formert.

So wil meines einfalts nach nicht wenig / ſondern viel daran gelegẽ ſeyn / obgedachter vom W. dadurch das er die libellirten Form / vnnd Gelde Pechet / gegen M. H. als M Lehen angegeben / Hochgemeltem H. B das feudum alſo abnegirt / das er auch deſſelben / auß dieſer Vrſach verlüſtig erkant werden mag / dauor ichs dann vor meine perſon halte / ſo ferner ſolche abnegation ſcienter gethan. Nam omnes textus, qui dicunt, Vaſallum † feudo propter inficiationem ipſius cadere, eo in caſu loquuntur, quo vaſallus ſciens, vel ex certa ſcientia feudum abnegauit, *c.* 1 § *Vaſallus.* 1. & 2. *ſi de feud. defunct. & cap.* 1. § *fin. de lege Conrad.* cuius rei hæc eſt ratio quod ad inducendum delictum † requiratur non ſolum ſcientia, & quidem certa ſcientia, Bald. *in dict. cap.* 1. §. *Vaſallus.* 1. & 2. *num.* 1. verum etiam dolus, vel lata culpa. Matth. de Afflict. *in d.* § *Vaſallus.* 1. *num* 21. in quod textus etiam *in alleg. c.* 1. §. *fin. de lege Corra.* non obſcure innuit: Vaſallum, inquiens, tunc demum feudo † priuari, ſi fraudulenter vel ſcienter id ſum abnegauerit; ſciens autem, non certe intelligitur de cuius ſcientia certo conſta, verum is etiam, qui veriſimiliter ſcire debuit. *l. quod te. ſi cert. petat* & not. Andr. de Iſern. *in ſupr. d.* §. *Vaſallus.* 1. *num.* 1 & ibidem Aluarot. *nu.* 2.

1
2
3

Dieweil aber die Vnwiſſenheit præſumirt wird / non modo in alienis, *l. verius. de probat. & l. fin. pro ſuo.* verum etiam in rebus propriis, quando agitur aduerſus eum, qui in ius & locum alterius ſucceſſit. *l. qui in alterius. de reg. iur.* per quem textum vulgo tradi ſolet, quod vaſallus conditionem antiqui & paterni feudi, (cuiuſmodi illud quoque eſſe videtur, de quo nobis in uſtura eſt nunc diſputatio) ignorare intelligatur. Ioan. Blanc. *in epitom. iur. feud. lib.* 4 *c.* 1. *nu.* 102. *verſ. præcipue habet iuſtam cauſam, &c.* & Iacob. de S. Georg *in tractat. feudal. ad verb. delictiq; vaſalli promiſerunt. num.* 15. *verſ. propter ea gratia, &c. & num.* 19 So hab ich ſorg / es werde im libell / vnd zuforderſt beym 11. oder 12. Artickel / ſonderlich auch allegirt vnd gemeldet werden müſſen / dz der vom W das feudum ſcienter vnd fraudulenter abnegirt / dann ohne das würde meines erachtens die Klag auff die bloſſe inficiation minus concludenter gerichtet werden / ſecundum ea, quæ ſcribit Math. de Afflict. *in cap.* 1. §. *Vaſallus.* 1. *num.* 23 *ſi de feud. defunct.* vbi dicit, quod is, qui fundat ſe ſuper † mendacio, debeat allegare dolum vel culpam; ad quam ſententiam comprobandam, non parum etiam momenti afferre videtur textus *in c.* 1. §. *fin. de lege Corra.* Eo ipſo, quod vaſallum ita demum feudo priuari dicit, ſi ſciens & frandulẽter id ipſum abnegauerit, cum fraus & dolus minime præſumatur, ſed allegari & probari debeat, *l. ſi Prætor.* §. *Marcellus. de iudic. & l. quoties.* §. *qui dolo. de probat.* 4

So wil ferner auch zubedencken ſein / ob G. vom W. durch die libellirte inficiation / wann er gleich dieſelbe ſcienter vnnd fraudulenter gethan / eine ſolche feloniam commitiit, quod honeſte in curia Domini ſtare non poſſet, wiewohl nun etliche Rechtslehrer der Meynung ſein / quod Vaſallus † cui abiudicatur feudum, per eiuſmodi ſententiam efficiatur infamis, & quod eadem de cauſa, honeſte conuerſari, vel in curia Domini conſiſtere non poſſit, Bald. *in cap.* 1. *num* 1 *an ille qui interf. fratr. Dom.* Quo & illud pertinet, quod poſt Iacobum de Ardizo. ſcriptum reliquit Aluar. *in d. c.* 1. *num.* 7. quod ſcil. Vaſallus adulterii vel alterius cuiuſdam delicti cum ignominia coniuncti damnatus, honeſte coram Domino apparere, & in curia ipſius conſiſtere nequeat: 5

Multo

Multo tamen maxima pars Doctorum deſcendit in
eam ſententiam, quod vaſallus non ob quodlibet
delictum curia & conſpectu domini indignus eſſe
cenſeatur, ſed ob illud demum, quod proditoriè
admiſit, Andr. de Iſern *in c. 1. verſ. ſed ſi fratrem*, & ibid.
Matth. de Afflict. *num. 19.* Curt. *in tract. feud. in 4. part.*
in 31. cauſa priuationis feudi, &c. num. 43. & Franciſcus
Sonsbeckius *in commentar. ad vſ. feud part. 12. nnmer. 55.*
verſ. Quæret rurſum aliquis. Quorum ſententiæ con-
ueniens & conſentaneus in primis eſt textus, *in dict.*
c. 1. an ille, qui interfecit frat. Dom. Vtpote, qui ob pro-
ditionis delictum, vaſallum in curia Domini con-
ſiſtere non poſſe dicat. Cum interim Baldi & Alua-
rotti ſententia, non modo textuum auctoritate de-
ſtituatur, verum etiam manifeſto textu, (pace di-
xerim tantorum virorum) erroris conuincatur.
Quemadmodum clariſſime liquet ex *cap. 1. de vaſall.*
qui contra conſtitut. Lotha. benefic. alienauit. vbi expreſſe
6 d ſponitur, quod is, qui † cum alterius, quam Do-
mini, vxore, turpem conſuetudinem habuerit, vel
adulterium commiſerit, feudo non priuetur, ſicque
in curia Domini conuerſari vel ſtare minime prohi-
beatur. ſicuti & gloſſ. t. ibidem *in fin.* expreſſe teſta-
tur. Ratio autem, quamobrem ob proditionem à
curia & conſpectu Domini vaſallus arceatur, alio-
rum autem delictorum nomine non item, hæc eſt,
7 quod proditio † fidei vel fidelitatis, (in qua feudi
potiſſima vis & natura conſiſtit, *cap. 1. in fin. per quos*
inueſtit. & cap. 1 de nou. for. fidelitat. maxime ſit aduer-
8 ſaria. Cum proditor † fidem non habeat, Martin.
Laudenſ. *in cap. 1. § ſimiliter ſi Dominum. num. 14. Quibus*
modis feud. amittat. Quem refert & ſequitur Curtius
in tractat. feud. in 4 part. in 31. cauſa priuationis feudi.
9 *numer. 47.* Et quod is, qui ſe proditionis † crimine
ſemel inquinauit, cenſeatur ſimiliter in poſterum
futurus proditor. Matth. de Afflict. *in d. cap. 1. nu. 20.*
an ille qui interf. frat. Dom.

Wird demnach meines beſorgens die Clauſel nun
wohl dahin gerichtet werden mögen / als ſolte der von
W. eine ſolche feloniam begangen haben / das er ho-
nestè in curia Domini, ſeinen Standt nit mehr ſolte
vertreten können / wie in concluſione concepti libel-
li gemeldt wird.

Vnd weil derhalben nun mehr daran gelegen ſein
will / den von W. propter infitiationem nicht allein
vmb verluſt des abnegati feudi, ſondern auch aller
andern ſeiner P. Lehengüter / rechtlich beſprechen vnd
belangen werden möge: Ob nun Franciſc. Curtius *in*
tractat. feud. 4 part. num. 41. in 19 cauſa priuationis feudi,
ſaget / quod ſi vaſallus ex certa ſcientia inficiatus
fuerit feudum, aut feudi partem, ſiue conditio-
nem, & de mendacio ſit conuictus, feudo priue-
tus, vnnd ſich alſo anſehen läſt / quod vaſallus feu-
do priuandus ſit, ſi indiſtinctè, ſiue totum feu-
dum inficietur, ſiue partem ipſius, in qua ſententia
Petrum de Cerno fuiſſe, teſtis eſt Bal. *in c. 1. §. vaſal-*
lus. 1. numer. 3. ſi de feud. defunct. ſo ſeindt dannoch nicht
deſto weniger die andern Doctores, & quidem com-
muniter abermahls in contraria ſententia. Veluti
Andreas de Iſernia, *in dict. § vaſallus, 1. num. 1. verſicul.*
& in tantum, &c. vbi expreſſe dicit: Quod vaſallus
eatenus priuari feudo debeat, quatenus ipſum ab-
negauit, adeoq; ſimpliciter & omnino, ſi totum
vel pro parte, ſi partem feudi fuerit inficiatus, ea ra-
tione, quod ſufficiat ipſum puniri in eo, quod con-
tra legem admiſit. *argument. l. ex facto. §. Iulianus Lon-*
ginus. de vulgar. & pupillar. ſubſtitut. eandem etiam
ſententiam ſuſtinet modo alleg. in loco Bald. *num.*
3. fretus textu *ibidem*, dum dicit, vaſallum feudo
priuari eo vel ideo, quod ipſum abnegauit, ſed qui
negat partem, inquit Bald. non poteſt puniri in par-
te confeſſata, ideo quia negauerit, cum hæc ratio
eſſet falſa, qua etiam de cauſa eam, quam paulo
ante dixi, Petri de Cerno ſententiam penitus reii-
cit & explodit. Conſimiliter hanc ſententiam
comprobant & ſequuntur, *in d. §. vaſallus. 1.* Aluarot.
numer 3. per textum *cap. 1. de vaſall. qui contra conſtitut.*
Lotha. dicentem, ſi vaſallus beneficium abaliena-
uerit, ſiquidem totum, perdere ille debeat totum;
ſi partem, partem amittere debeat, & addit Bald.
in cap. 1. num. 9. de alienat. feud. dum dicit, ſi peccatum
ſit in perſona perdatur totum, ſi in re, pars. *l. qui-*
dam in iure. §. final. de donation. & ibi per Bartol. &
Matth. de Afflict. *num. 28 & 29.* Ea ratione, quod
pœna non debeat egredi delictum *l. Padius. de inc.*
naufr. l. reſpiciendum in princ. de pœn. & l. ſancimus, Codic.
eod. titul.

Wiewohl aber auch die Klag vnter andern auff
dieſe Meynung gerichtet / daß beklagter auß der M.
B. in das H. P. vnd in der G. Schneydemül / allein
eingefallen / vnd den Müller gefangen wegk geführet /
ſo hab ich dannoch abermahl ſorge / es werde auß die-
ſen vrſachen ad priuationem omnium feudorum in
Pomerania ſitorum, wieder beklagten / auch nicht ver-
ſahren werden mögen. Quin vaſallus † propter vio- 10
lentum impetum, vel inſultum, non aliter priuetur
feudo, quam ſi vel in caſtrum ipſius Domini, vel in
locum alienum, in quo Dominus tunc commora-
batur, impetum fecerit, *cap. 1. § ſimiliter. quib. mod. feud.*
amit. & cap. 1. § Porro, quæ fuit prim. cauſ. benefic. amitten.
& not. vtrobiq; Dd. & præſertim Martin. Laudenſ.
in d. c. 1. § ſimiliter, num. 11. Da doch im libell gemeldet
wird / doch die gedachte Schneydemühle Diden B.
nachgelaſſen Lehens Erben zuſtendig / vnd nicht zu
befinden / das der Lehen Herr in derſelben zeit des
beſchehenen einfalls / in ſolcher Mühl nicht gewe-
ſen.

Darauß dann meines erachtens erfolget / das der
Klagen bitt nicht auff die priuation aller P. Lehen /
ſondern allein der abnegirten P. Korn vnnd Gelde
Pfächte / vnnd zwar nur auff die verliehrung / G. von
W. gebührlichen antheyls / zurichten ſein ſolle / idque
ideo, ne per factum & delictum rei, fratres, tan-
quam eiuſmodi delicti expertes, alieno odio † ini- 11
que prægrauentur, *l. ſi quis in ſuo. § legis. de inoffic. teſtam.*
& c. non debet alteri de reg. iur. lib. 6. ſed pœna † ſuũ dun- 12
taxat teneat auctorem *l. ſancimus, C. de pœn.* vnd ſo viel
ſey von der erſten Frag geantwortet.

Die ander Frag belangendt / befinde ich / das der
Brieff mit D. ſignirt / deß orts / darauff ſich die ander
Frag referirt etwas dunckel begriffen / alſo dz eygent-
lich darauß nicht erſehen / ob dieſe Clauſell / nemblich
mit allen Zinſen vnd allen nachgeſchriebenen Jähr-
lichen vorbringen / exceptiue ſtehe oder nicht / alldie-
weil man ſie ſalua ſententia ſaluaq; ratione recti ſer-
monis, auch citra exceptionem verſtehen kan / als
weren die daſelbſt erzehlten Zinß / zum Gutt B S.
auch gehörig.

Vnnd da nun M. G. F. vnd H. an W. ſeine in-
tention vnd meynung auff gemeldte danckele vnnd
zweyffelhafftige Wort fundiren würde / ſo iſt zube-
ſorgen / es möchte jhm von Gegentheyl obiectret
werden / quod in dubio verba ambigua facti,
vel contractus accipienda, vel interpretanda
ſint

ſint, contra illum, qui in tali pacto, intentionem ſuam probare neceſſe habeat, & quod alias condemnatio ſequi non poſſit, per textum *l. non nudis & l. non epiſtolis. Cod. de probat.* & ideo (ſubiungit) interpretatio fit contra reum, quia (ſcilicet per obſcura allegata verba & ambigua) intentionem ſuam non probat. Idemq; etiam ſcriptum reliquit Bald *in d.l. veteribus. in fin.* addens, hoc procedere, ſiue agendo quis ſe fundet in conuentione ſiue exceptione. Cui ſententiæ etiam aſſentitur ibi Paul. de Caſtr. *in pr. nc.* & Iaſ. *num* 2. probationem non dubiam (inquiens) nihil releuare, *l. non hoc. Cod. vnde legitim.* Ex eoque fieri dicit, quod vbicunque, probatio neceſſario non concludit, ſemper interpretatio fiat contra probantem, ſecundum gloſſ. *in cap. in præſentia. de probat.* de qua dicit magnum fieri feſtum, eamq; ſingularem reputari à Bald. *in l. quoties. §. ſi quis. de verbor. obligat.*

Quin etiam Bartol. *in d.l. veteribus. num.* 3. eo quoque amplius dicit, licet maxime pactum in vtriuſq; gratiam adductum eſſet, quod tamen nihilominus adhuc facienda ſit interpretatio, contra eum, qui in tali pacto iacit fundamentum intentionis ſuæ, quia ſcilicet ambiguum vel obſcurum, (inquit) intentionem ſuam non probat, &c. & pertinet huc, quod ſcribit Bald. in *l. ad probationem ſeruitutis. num.* 1. *Cod. de*
13 *probat.* Quod ſcilic. probatio † nunquam concludat per poſſibile, ſed concludere debeat per neceſſe vel probabile, zugeſchweigen / das auch in berührtem brieff vnnd dero daſelbſt angezogener Clauſul alleine der huſ vnd zuſ zu P. vnd nicht der zu SF. gedacht wird / ſo fern anders die mir vberſandte Copey recht geſchrieben.

Vnd ob wol in dieſer andern Frage / mit eingeführt wird / das die hebungen vnnd vffechtunge auß dem Dorff P vnnd SF auch darumb reſtituirt vnnd eximpt zu achten ſein ſolte / das ſich das Kauffgeld nit höher / dann auff 2300. G. verſtreckt / da doch die hebungen vnd gefälle Jährlich vber 1000. Mar. k. vnd 510. ſchöffel Korn oder Rocken / auſſerhalb aller andern gewiſſlich außtrage / vñ alſo nicht gläublich noch vermutlich ſein ſolte / das ein ſolch ſtattlich Eynkommen vñ obgemelt Summa erkaufft worden / wie dañ auch im Rechten klärlich verſehen / quod res in du-
14 bio † pro æquiualenti pretio, vendi æſſe intelli-
15 gatur, vel, quod in dubio illud venditum † eſſe intelligatur, quod pretio conſentaneum eſt, & Bald. *in l pen. col. fin num* 73. *verſ. item facit ad aliam quæſtionem. C. de tranſact.* quem refert & ſequitur Matth. de Afflict. *in cap* 1. *§. illud quoq; num* 23 *&* 24. *de prohib. feud.*
16 *alienat. per Feder.* item, quod quantitas valoris † ſemel probari in poſterum etiam perſeuerare præſumatur. Iacob. de Rauen. Cuius opinionem commemorat Cyn. *in auth. ſed quamuis. ad fin.* quæ inſerta eſt *l. vnica, C. de rei vxoriæ action.*

So befindets ſich dannoch auß berührter Copey mit G. ſigniert / das der Brieff 1464. vnd alſo länger dann vor hundert Jahren geſchehen / innerhalb welcher zeit der wert der Güter / mercklich vnnd gantz ſehr geſtiegen / nam ſi ex longi vel diuturni temporis, hoc eſt, decem annorum ſpatio, valoris mutatio ſpectanda. Bald. *in l. vn. col. fin. num.* 64. *Cod de ſentent. quæ pro eo quod intereſt profer.* & Alex *in conſ.* 133. *ad fin. libr.* 1. Wie dann auch Cyn *in dict. Authent. quamuis.* kürtzlich auff der Meynung ſchleuſt / quod iudex hoc caſu diuturnitatem temporis inſpicere debeat, ſo muß ja ſolche mutatio valoris, auß verflieſſung einer ſolchen langen vnnd bedencklichen zeit / viel mehr præſumirt werden / *argum. auth. multo magis Cod. d. ſacroſanct. Eccleſ.* das alſo zubeſorgen / es werde diß argument den Stich auch nicht halten / immaſſen dann in ſimili venditio & alienatio ſtus, ob immodicæ læſionis interuentum, nicht nur reſcindirt werden / inſpecto valore præſentis temporis, ſed illius, quo negotium ſit contractum. *l. ſi voluntate,* vbi Bart. & Dd. *Cod. de reſcind. vendit.*

Solte demnach meines erachtens / der beſte weg ſein / daß man ſich diſsfalls darauff gelegt hette / das ebberührte Dörffer P vnd SF im Lande zu Pommern gelegen / vnnd das alle andere Hebung / Herligkeit vnd Gerechtigkeit / deßgleichen auch die Landſteür in die F. P. Kammer gereicht würde / ſintemahl daraus vermuthlich / das die ſtreytigen Hebungen vnnd Vffechte nicht M. ſondern P. Lehen ſein müſten.

Tametſi enim hæc dictio, quæ diſtrictus, vel regionis alicuius finibus, & ambitu comprehenduntur, ad eandem regionem pertinere intelligantur, ſicq; Princeps hoc caſu fundatam habere intentionem præſumatur Bald. *in Rubr. quæſt.* 22. *num.* 23. *C. de contrahend. empt.* & Matth. de Afflict. *cap.* 1. *de controuerſ. inter maſc. & fœm. de benef.* per textum *l. ædes ſacræ. §.* 1. *de contrahend. empt.* & eſt in hanc ſententiam optimus textus *in cap. fin. verſ. vt cum monaſterium. de offic. archidiac.* quem ad hoc propoſitum obſeruat Iaſon *in præl. ud. feud. num* 51. *in fin. cum ſimilib.* Tametſi inquam hanc doctrinam, plerique fere omnes, hoc pacto intelligant, quod fundata intelligatur intentio regum & principum, non quidem ad dominium quod attinet, ſed ſolummodo reſpectu iuriſdictionis. *§. intus. verſic. cum vrbem. de offic. præfect. vrb.* & not. gloſſ *in l. bene a Zenone, in verb. omnia. C. de quadrien. præſcrip.* Specul. *in tit. de feud. §. quoniam. verſ.* 14. *quæritur. numer.* 28. Bart. *in Præl. Digeſtor. num* 3 *& in extrauag. ad reprimendum, in verb. totius orbis* Hoſtienſ. Panormit. in Innocen. & reliqui Canoniſt. *in c. nimis. de iureiurand.* Idem Panormit. *in cap. ſi diligenti* 1. 2. *notabil. de præſcript.* Ægid. Boſſ. *in tracta. ſuo tit. de Princip. & priuileg. eius. num.* 243. & Hieronymi de Monte, *in tractat. de finib. regendis c.* 96. *num.* 7. *&* 9. Quam [illegible] etiam reſtringit textum *in l. ac Baſilica* 637 *cum ſimilib.* negari tamen interim non poteſt, quod in propoſito noſtro illi, quos modo diximus pagi, ad illuſtriſſ. Principem Dn. B. P. D. dominium [illegible] & proprietatis ratione, multo maxima ex parte, pertineant. Iam vero quælibet res eius † cenſetur eſſe naturæ, cuius maxima & potiſſima ipſius pars eſt. *cap.* 1 *ad fin.* & not. ibid. Dd præſertim Andr. de Iſern *num* 1. *verſ quid ergo.* & Matth. de Afflict. *num.* 11 *&* 25 *de controuerſ. int. maſc. & fœm. de benef.* & Ægid. Boſſ. *in d. tit. de princip. & priuileg. eius. numer.* 141. 7

Vnnd ſo dann nun obgemelte zwey Dörffer im Lande P gelegen / vnd mit aller Hebung / Herrligkeit vnd Gerechtigkeit / (auſſerhalb der Hebung vnnd Pfechte / ſo denen von W. daſelbſt gebühren in die F. Kammer gehören / vnd aber die W geſtändig / das ſolche Pfechte Männlich Lehen ſein / in maſſen ſie dann nach inhalt des Berichtes / auch anderer Güter halben / des H. in P Lehenleute ſein / ſo iſt vermutlich / das ſolche Pfechte / quo ad directum dominium, Hochgeachten H zu P. auch zuſtendig vnnd wann nun gleich in den M vnd P. Kriegen / da das Hauß BS in die Marcke kommen / zwiſchen dem Hauß B vnd P eine ſolche vergleychung gemacht worden / das alle pertinentz des Hauſes BS. M. Lehen ſein ſolten /

ſolten/ ſo müſte dennoch nichts deſto weniger von erſt
erwieſen werden / das gedachte Pföchte / als ein per-
tinentz zum Hauſe B S. gehörig / tum quod pagi
illi, ex quibus eiuſ feudi red tus pendi ſolent, ambi-
18 tu P. ducatus contineantur, ſicque probatio † illi
incumbat, quia contrarium aſſeuerare nititur, vſ-
queadeo, vt præter poſſeſſionem, titulum etiam
probare neceſſe habeat, *cap. 2. de reſtitut. ſpoliat. libr. 6.*
tum quod pertinentiarum nomine ea demum ve-
niunt, quæ lege, ſtatuto, conſuetudine vel à Prin-
cipe ad hoc ſpecialiter deputata ſint, vel deſtinata.
Pract. Papienſ. *in form. libell. in action. real ad verb. cum
pertinentiis ſuis.* Iacob. de S. Georg. *in tractat. feud. in
verb. de Caſtro, num. 3.* & Dec. *conſ. 516. num. 23.* ex quo ef-
ficitur vno aliquo ex his modis pertinentias in pro-
poſito noſtro probari oportere.

At vero ſecundum ius commune in dubio, caſtris
19 aut villis † in feudum conceſſis, pertinentiarum no-
mine, hæc tria tantum ſolent accedere, iuriſdictio,
honor & diſtrictus, Bald. *in num. 4. cap. 1. verſic. & ideo.
& c. 1. de Capitan. qui cur. vend.* Quo & illud pertinet,
quod dicit Bartol. *in l. x. num. 6. C. de bon. vacantib. libr.
10.* quod ſi Princeps concedens alicui caſtrum, vi-
deatur ipſum cõceſſiſſe cum ſua curia & iuriſdictio-
ne; de lege verò ſpeciali, ſtatuto aut conſuetudine,
vel etiam de ſpeciali Principis aſſignatione, non
20 conſtat: & quia non ſolum † aſſignare facti eſt, *l.
conſilio in fin. de curator. furioſ.* verum etiam ſtatuta &
conſuetudines locorum in facto conſiſtant *cap. 1. de
conſtitut. libr. 6* haudquaquam præſumuntur, ſed le-
gitime probetur neceſſe eſt *argum. l. ſiue ... §. fin. de
public. in rem action* & ita iuſt ... dam eſt, quod
ſcribit Bartol. *in d. l. 1. per ... C. de bon va-
cantib. libr. 10.* & Dec. *d. conſil. 516. num. 20.* Quod ſci-
21 licet conceſſo caſtro † cum ſuis pertinentiis veniant
fructus, mancipia, pecora, & omnia, quæ ad in-
ſtructionem poſſeſſionis vel domus ſint deſtinata.
Cum eiuſmodi inſtructio ipſa quoq; facti ſit, adeoq;
probatione indigeat: & de ſecunda quæſtione hæc
quidem hactenus.

So viel nun ferner die dritte Frag belanget / hab
ich abermahl Sorg / es werde durch den Reuers mit
E. Signirt / vnd durch die darauß angezogene Clau-
ſell ſich anhebende / Vnſer Fürſten einer etc. Ob
Hochgedachtes M. G. H. intention nicht ergründet
werden möchten / dann ob wohl die gemeldte Clau-
ſel dieſes Inhalts / da der Fürſten einer in deß an-
dern Fürſten Landen / Lehen / oder das Jahr Geldt /
auch Zinſe hetten / damit man ſich nach Lehens
Recht halten / auch einem jeglichen ſein Geldt oder
Zinß folgen / vnnd auch in ſolchem ſeinem Lehen /
vngehindert laſſen ſolte / ſo folget dannoch meines
Eynfalls nicht / daß die Lehen von den Fürſten zu
Lehen rühren ſollen / in deſſen Lande dieſelben gele-
gen / alldieweyl ſolche Wort zweyffelhafftig vnnd
auff zweyerley art verſtanden werden mögen / dann
es köndte wohl ein Fürſt in des andern Fürſten Lan-
den Lehen haben / alſo das der eine Fürſt dieſelbe von
dem andern Fürſten / in deſſen Landen ſie gelegen /
zu Lehen trüge / es köndte aber auch der eine Fürſt /
die Lehen in des andern Fürſten Lande / der geſtalt
wohl haben / daß die Güter in des andern Fürſten-
thumb gelegen / vnnd gleichwohl nichts deſtoweni-
ger / von Ihrer Fürſtlichen Gnaden zu Lehen gien-
gen / vnnd dieſer ander Verſtandt / ſcheinet dem
Inhalt gedachtes Reuerß faſt am gemeßten ſein.

Dann es nicht in berührtem Reuerß vnnd obange-
zogener Clauſell gemeldet / da ein Fürſt in des an-
dern Fürſten Landen Lehen hette / daß man jhm ſol-
chen ſeinen Lehen ohngehindert laſſen ſolte. Wel-
che wort ſich darfür anſehen laſſen / als ſolte man
dem Fürſten / welcher in des andern Fürſten Lande
Lehen hat / dieſelbe zuuerleyhen / oder ſonſt dieſelbe
jhres gefallens zubegehren vngehindert laſſen.

Welches dann ſonderlich ſolche wort / Sein
Lehen / nicht obſcure zuerkennen geben / dann ſol-
len die Lehen ſein des außwendigen Fürſten / ſo in
des andern Fürſten Lande Lehen hat / Lehen ſeyn.
Vnnd ſolle Ihre Fürſtliche Gnaden von dem Für-
ſten in deſſen Landen ſie gelegen / vngehindert vmb-
zugehen haben / So muß ja Ihre Fürſtliche Gna-
den / vnnd nicht der Fürſt / in deſſen Lande die Güter
gelegen / Lehen Herr ſein / dann ohne das / vnd auff
den Fall / da der Fürſt / in dieſem Lande Güter ge-
legen / Lehen Herr ſein ſolte / ſo köndten ſie des auß-
wendigen Fürſten Lehen nicht ſein / noch heiſſen / es
hette auch der einheymiſche Fürſt auff ſolchen Fall
dem andern außwendigen Fürſten / als dem Lehen-
mann zugebieten vnnd zuuerhindern wohl fug / da er
vnerſucht Ihre Fürſtlichen Gnaden des Lehen Her-
ren der Güter alieniren oder ſonſt vngebührlich da-
mit vmbgehen wolte / wie dann auch im gleichen
Fall in der Copey mit F. Signiret / ad finem ge-
meldet wird / das der M. die Güter / dauon da er-
melnung geſchicht / ohne Hertzogs N. vnd Seine
Fürſtliche Gnaden Erben einredt vnnd henderung
haben behalten / vnnd findet demnach allhier ſtatt
dieſe gemeine Rechts regul / quod ſemper in con- 22
tractibus † illud ſequendum ſit, quod eſt veriſimi-
lius, *leg. ſemper in ſtipulationibus, de regul. iur.* Item, 23
cum de mente contrahentium aliter † quam per
verba conſtare poteſt, verba in contractib. non tam
inſpicienda ſint, quam mens ipſa, *l. iuris gentium, §.
pactorum,* & ſcribunt ibidem Bald. *numer. 3.* Caſtrenſ.
numer. 2. & Iaſon *in §. prætor ait.* qui in coniunctim le-
git cum *dict. §. pactorum, numer. 15 de pact. leg. 1. §. fin.
qui navem. de exercit. action. & cap. Parochianus. de pri-
uileg. & exceſſib. Prælator.* nec iniuria quidem, cum
verba † dicentis mentem, & voluntatem decla- 24
rent, *l. Labeo, verſic. ad Tubero, de ſupellect. legat. l. ita ſti-
pulatus. §. Chryſogonus. ad fin. de verbor. obligation. l. Ne-
pos Proculo,* vbi & Alciat. not *de verbor. ſignification. & l.
ſemper in ſtipulationibus,* vbi Dec. & Cagnol. *de regul. iur.*
vt non immerito M. Cicero *libr. 1. de legib.* dixiſſe vi-
deatur, quod mentis interpres † ſit oratio. 25

Vſque adeo, vt ſi ex principalibus depoſitionis
verbis, certa mens & ſententia colligi non poſſit,
recurrendum ſit ad alia verba, quæ principalem
diſpoſitionem vel antecedunt, vel conſequun-
tur, *l. hæredes palam in princ. verſic. ſed ſi notam. de teſtam. l.
ſi ſeruus plurium, §. fin. & l. qui filiabus. in princip. de leg. 1. l.
quæſitum, § fin.* & not. ibidem prolixe, Iaſ. *d. l. 3.* & idem
Iaſ. *in l. triticum, de verb. obligat.*

Vnnd muß obgedachte Regul / quod ſcilicet in
contractibus verba in primis & ante omnia inſpi-
cienda ſint, dißfalls deſto mehr ſtatt finden / auß dieſer
Vrſach / das im Reuers mit E. gezeichnet / vnter
andern klärlich verſehen / das die Fürſten von B.
vnnd P. die wort ſolches Reuers anders nicht / dann
jhrer ſchlechten Form vnnd Inhalt nach außlegen
wolten.

Ja wann ſich gleich jtzt berührter verſtandt / auff
obge-

obgedachte Clauſell nicht reymen möchte/ſo kan dannoch nichts deſto weniger / nachmahls nicht geleugnet werden/das ſolche Clauſell in ergründung deſſen/ darauff ſie in der dritten Frag angezogen nicht klar gnugſam/ſondern dunckel vnd zweyffelhafftig. Cum interim certi ſit & manifeſti iuris, quod per ea, quæ
26 varios † habent & ambiguos intellectus, nihil certi probari poſſit, ſiue de probatione Iuris agatur, *l. in ambiguo*, & ibi Dd. *de reb. dub.* ſiue vero de probatione
27 facti: dubia † enim facti probatio nihil releuat, *leg. penult. § docere, ne quis eum qui in ius vocat. eſt, vt ex. l. non nuda, l. non epiſtolis. Cod de probat. & l. non hoc. Cod. vnde*
28 *legit.* Ex quo ſit, quod dubia, vel † ambigua pactorum & contractuum verba, vtpote, quæ nihil certi concludant, interpretanda vel accipienda ſint, contra eum, qui eiuſmodi ambiguis verbis vtitur, *l. veteribus.* & not. ibi Dd. *de pactis.* quemadmodum in ſecundæ quæſtionis explicatione latius eſt deductum.

Was aber nun ferner die vierdte Frag belangen thut/iſt auß der Copey ſub litera F. klärlich zubefinden das H. N zu P. nunmehr Hochlöblicher vnd Seliger Gedechtnuß die Schlöſſer B. H. vnnd B S. vnd C mit ſampt allen andern Schlöſſern/Städten/ Mannſchafften vnnd Zinſen/allen jhren Fürſtlichen Obrigkeiten/Freyheiten/Herrligkeiten/Nützungen/ gnaden vnd Gerechtigkeiten M. I. abgetretten vnnd vberwieſen.

Vnd ob nun wohl vieleicht möcht geſagt werden/ dieweil jetzt vnnd Hochgedachter H. Hochgedachtem H. vnd M. berührte Schlöſſer vnd Städte ſampt allen Mannſchafften vnnd Zinſen vberwieſen/das in ſolcher gemeinen Rede die ſtrenttigen Zinſe zu P. vnd S F weyl dieſelben dem von S F. als Beſitzern vnd Inhabern des Gutes vnnd Schloſſes B. zuſtendig auch begriffen/ ſecundum vulgatam iuris regulam,
29 qua dicitur, quod † is qui dicit omne, nihil excludat, *l. Iulianus in princ. de legat. 3.* (Verba enim vniuer-
30 ſalia † cuiuſmodi etiam eſt dictio, *omne*, maioris efficaciæ ſunt & virtutis, quam verba generalia, adeo vt reſtrictionem quoq; nullam accipiant. *l. peduculo. § Labeo. de aur. & argent. legat.*

So halte ichs deſto mehr darfür/das die Beede vnd Zinß zu B. vnd S F. vnter obgedachten gemeinen worten nicht begrieffen/vnnd alſo auch vermöge derſelben vom Hauß B zu Lehen nicht rühren/nicht allein von deßwegen das ſolcher Zinß oder Beede/in ſpecie daſelbſt nicht gedacht werd/ vnnd das eine ge-
31 meine Rechtsregul/ quod ea, quæ in † contractibus nuncupata non ſunt, expreſſe habeantur pro omiſſis. *l. quicquid aſtringendæ in princip. de verb. obligat.* Item quod pactum de vna re conceptum, ad alias res, talis pacti ambitu non comprehenſas, minime ſit extendendum. *l. ſi vnus. § ante omnia, de pact.* ſondern auch vnd vornemlich auß dieſer Vrſache/das die generaliter obangezogene wort in vielgemeltem Reuerß/außdrücklich reſtringirt vnnd angezogen wird mit dieſen worten: In jhren refiren vnd Grentzen gelegen.

Da nun die von W. ſagen wolten/ es weren in den gemeinen worten Zinß/auch die Beede oder Zinſe zu P. vnd S gemeinet/ſo wolt in allwege obliegen/ ven aller erſt zuerweyſen vnd darzuthun/das ſolche Zinß in den refirn vnnd Grentzen des Hauſes vnnd Gutes B gelegen/ſintemahl I F. G. vnd H. P. præſumtionem iuris vor ſich hat/das ſolche Zinſe P. Lehen/vnd alſo zum Hauß vnd Gut ſo M Lehen iſt/ nicht gehörig ſey/ auß deme/das jetzgemelte Dörffer zu P gelegen/vnd die andern Zinſe/deßgleichen auch die Landſteur Rocken vnd alle andere Gerechtigkeyt/in die F. P. Kammer gereicht wird/& quod quælibet res eius
32 cenſeatur eſſe † naturæ, cuius maxime pars exiſtet, *c. 1 ad fin.* & not. ibid. Dd. *de controuerſ. inter maſc. & fœm. de benefic. cum ſimilib.* in diſcuſſione ſecundæ quæſtionis ſupra allegatæ, quilibet locus eius † cenſeatur 33
eſſe iuriſdictionis & territorii, cuius eſt Dominus, cui ſoluitur contributio vel collecta. *§ ſi quis igitur ex qualibet,* iunct. gloſſ. *in verb. perſoluit. Auth. quib. mod. natur. effic. ſui. coll. 7.* & not Bald. *in l. 3. num. 1. Cod. de naturalib. lib.* & Alex. *conſ. 35. incip. viſo proceſſu. num. 4. libr. 4.* Vbi in eandem etiam ſententiam allegat etiam Baldum *in l. data opera. C. qui accuſar. non poſſ.* & licet Ægid. Boſſ. *in tractatib. ſuis ſub tit. de Principe & priuileg. eius. nu. 112.* non concedat, quod collecta imponatur ratione iuriſdictionis, interim tamen ipſemet quoq; aſſeuerat, quod territorii ſaltem ratione imponatur: argumento ſic locum eſſe, de territorio illius, cui collecta ſoluitur.

Die fünffte Frage.

Nun folget die fünffte Frag/nemblich dieweil zwiſchen dem Hauß B. vnd P. in vbung vnnd gebrauch gehalten wird/daß dem Fürſten das directum dominium zuſtendig/dem die Landſteur gereicht vnd gegeben wird ob nicht dadurch das auch auß vielgemelten zweyen Dörffern/ P. vnnd S den H zu P gereicht wird/ I F G. intention geſterckt were/ auff ſolche Frage kürtzlich zu antworten: iſt kein zweyffel daran/ das I F G. gerechtigkeit durch ſolche gewohnheit da dieſelbe/ wie recht/ erwieſen/ roborirt vnnd geſteckt
werde/quia conſuetudo, non † minorem vim & au- 34
ctoritatem habeat, quam lex ſcripta, *l. de quibus.* & ibi Dd. *de legib. § conſtat. in princ. & §. ex non ſcripto Inſtit. de iur. natur. gent. & ciu.* pertinet, cum ſecundum ius etiam ſcriptum, quilibet locus eius cenſeatur eſſe iuriſdictionis &c.

Die ſechſte Frag betreffend/wird in derſelben præſupponirt das nicht allein H. N zu P das Dorff. P. dem Kloſter C B gegeben vnd zugeeygnet/vnnd das I vnd H. Gevettern/ die S F. das Dorff S F. den München gedachtes Kloſters C verkaufft (wie dann ſolches die Copeyen mit E vnd H ſignirt außweyſen) ſondern das auch dazumahl ſolche zwey Dörffer von den H. zu P zu Lehen gangen/vnd ob wol in dem Kauffbrieff mit H gezeychnet/gemeldet wird daß das Dorff S. vom Kloſter C zu Lehen verordnet/ ſo wird dannoch in dieſer ſechſten Frage hierüber auch berichtet das es nur des Kloſter Affterleben geweſen ſein/vnd alſo principaliter von dem H zu P. &c. zu Lehen gangen.

Wiewohl nun in der Copey ſub litera G keine meldung geſchicht/waſer geſtalt H. K das Dorff P. dem Kloſter C geeygnet/vnd ob ers jhm aber alls ein Erb/ oder aber/als ein Lehengute gegeben/vnd eine gemeine Rechtslehre/quod quælibet res in dubio † præſumatur allodialis, & non feudalis, ea ratione, quod
feudum † genus quoddam ſeruitutis eſſe intelligatur. 36
Bald *in l. libertas in princ. de ſtatu hom.* Andr. de Iſer. Bald. & Aluarot. *in c. 1. § 1.* & ibid. Matth. de Affl. *&c. num. 4 ſi de feud. defunct.* Iacob de S. Georg. *in tractatib. ſuis feudal. ad verb. de Caſtro rubei montis. num. 16.* & Iaſon *in l. ſi priusquam. nu. 40. & 41. de oper. nou. nuntiat.* ex quo fit, quod quælibet res † ex feudi qualitate & ſeruitute, quodammodo libera eſſe intelligatur, donec contrarium probetur, *l. altius, & l ſi in ædibus. C. de ſeruitut.*

38 *uitut.& aqua.* quodque conceſſio † quælibet in dubio, non feudalis, ſed hæreditaria & allodialis eſſe intelligatur, Oldrad. *conſ* 159. Dec. *conſ.* 129. *nu.* 1. *&* 2. & Parti. *conſ.* 4. *num.* 10. *lib.* 1. *cum ſimil.*

Wo man aber dannoch deſſen gewiß/daß gedachte zwey Dorffer/ (wie in dieſer erſten frag præſupponirt wirdt) vor der zeit von dem Hertzogen zu P. zu Lehen gangen/ſo halt ichs eygentlich darfür/daß nachmals ſie vor J. F. G. leben zuachten/ vnnd daß die von W. das Widerſpiel/da ſie daſſelbe vorzugeben ſich vnterſtehen würde/wie recht zuerweiſen ſchuldig/dann obs wol an dem/ quod quælibet res & quælibet conceſſio intelligitur allodialis, & non feudalis (wie kurtz zuvor geſagt) ſo hat doch ſolche præſumptio nit ſtatt/ quando conſtat eiuſmodi rem aliquando in feudũ fuiſſe conceſſam: tunc enim præſumitur eodem iure perueniſſe ad hæredẽ vel ſucceſſorem, qui illã iure feudi poſſedit antea, quemadmodum ſcriptum reliquit Alciat. *in tract. præſumpt. in* 3. *præſumptio.* 2. *reg. principal. in* 4. *fallent. num.* 5. Vbi in hanc ſententiam allegat Bartol. *in l. ſi cuius, de vſufruct.* & Andre. Sic. *con-*
39 *ſil.* 18. *libr.* 2. nec immerito quidem: à primordio enim † tituli poſterior formatur euentus, *l. vn.* C.
40 *de impen lucr. deſcriptio. lib.* 10. ideoque res, quæ ſemel qualitatem † aliquam induit, ſemper talis perſeuerare intelligitur, donec contrarium, doceatur planumq; fiat, *leg. pater, §. quindecim.* & not. ibid. Bart. *nu.* 4. *de legat.* 3. & idem Bartol. *in d. l. vn. num.* 9. *C. de impenſ lucrati. deſcriptio. li.* 10. vbi dicit quod res ſemel facta emphyteutica præſumatur, illudq; ipſum in ſpecie, ad materiam feudalem accommodat Franciſc. Curt. *in tract. feudo. in* 1. *quæſtio.* 2. *part. principalis, numero* 8.

Auß welchem allen nothwendig erfolget/daß vielberührte zwey Dörffer iuris præſumptione/von offt vnd hochgedachtem Hertzogen in P. nachmals zu Le-
41 hen rühren/es werde dann nachmals das widerſpiel/ wie recht/dargethan/præſumptio † enim iuris, liquidiſſima, eſt probatio, *l. ſi tutor petitus*, iunct. gloſſ. final. *C. de peric. tuto.* eaq; propter ab onere probandi releuat, illudque in aduerſarium transfundit, *l. fin. in princip. quod met. cauſ. l. ab ea parte, de probatio. l. in ſponſa, in fin. de iur. dot l. generaliter, in fin. princip. de fideicommiſſ. libertatib.* not. Bart. & reliqui Dd. *in l. in illa, de verb. obligation.*

Die ſiebende Frag.

So viel nuhn letzlich die ſiebende Frag belangen thut/befindet ſichs auß den Anſchlägen deß P. Adels Reſtdienſten/mit J. gezeichnet/daß dero von W. zu B. Dienſte/nicht allein zu H. B. löblicher vnnd ſeeliger gedächtnuß/ſondern auch bey H. G. vnnd deß jetzo regierenden H. P. von H H. zeiten/ Anno 1523 auff mehr Pferde angeſchlagen ſindt worden/darauß dann ferner zuſehen/daß gemeldte von W. zu B. jetze vnnd hochgedachter H. zu P. vaſalli/vnnd Lehenleuthe von alters hero geweſen vnd noch ſeyn/vnnd dannoch auch von jhrer Fürſtlichen Gnaden Güter/zu Lehen haben vnnd tragen müſſen. Derowegen ſie obgemeldte Reſtdienſte leyſten.

42 Ipſa enim vaſalli † appellatio, vel denominatio
43 feudum præſupponit, cum denominatio † & vaſallus ſine feudo eſſe non poſſit, *cap.* 1. *ad fin. de vaſal. qui cont. conſtitut. Lotha. feud. alien.* & notat Iacobus de Ardizon. *in ſumm. iur. feudo. cap.* 78. incip. *ſed ſi dubitetur, quid & quantum, &c.* & Matth. de Afflict. *in capit.* 1. *num.* 30. *ad fin. de controuerſ. int. maſc. & fæm. de beneſ.* & idem auctor *in cap.* 1. *§. illud quoq; nu.* 26. *de prohib. feu. alien per Feder.*

Vnnd ob nuhn gleich die von W. vor dieſer zeit etliche Lehengüter zu Jagen gehabt/welche Peter N. der jetzigen von W. Vatter/M. von W. erbgewuñen/ ſo befindet ſich dannoch nichts deſto weniger auß dieſer frag/daß ſolche Güter gar geringſchätzig/vnnd daß die Reſtdienſte/welche die von W. den H. zu P. zuleyſten pflichtig/gegen berührten Lehengütern zu F. zu rechnen etwas vbermäſſig/daß alſo vermutlich/ die von W. werden auch die jetzt ſtreittigen Beede oder zinße in den zweyen Dörffern P vnd S. den H. in P. hiebevor verdienet haben/vnd nachmals zuverordnen ſchuldig ſeyn.

Idque ideo, quod ſeruitia † debeant eſſe com- 44
menſurabilia, vel proportionabilia feudo. *argu. leg. cum hi. §. modus de tranſact. & l. verum. de donat. inter vir. & vxor.* quibus in locis probatur, quod in ſimili ex modo penſionis præſumatur & exiſtimetur quantitas poſſeſſionis, quemadmodum etiam ſcribunt, Pilc. antiquiſſimus gloſſator, *in quæſt.* 119. *in fin.* Specul. *in tit. de emphyteut.* vel vt alij allegant, *in titu. de loca. §. nunc aliqua, quæſt.* 62. *mihi numer.* 79. & Dd. *in capit.* 1. vbi Andr. de Iſern. *colum. final.* & Matth. de Afflict. *numer.* 28. *ad fin de controuerſ. inter vir. & vxor. de beneſ.* itidemque fit, quod vaſallus, qui Domino ad ipſius requiſitionem, feudi fines & quantitatem demonſtrare cogitur, gloſſ. *in leg.* 2. *in verb. iurata fide, C. quan. & quib. quarta pars, libr.* 10. Ioann. Blanc. *in epitom. feudo lib* 4 *cap.* 1. *mihi num.* 102. *cum ſeqq.* And. de Iſern *in capit.* 1. *numer.* 4 *&* 5. *de controuerſ. int. maſcul. & fæmin de beneſit.* Bald. *in capit.* 1. *§. vaſallus, ſi feudum* 9. *num. ſi de feud. defunct.* & ſunt in eandem ſententiam optimi textus, *in leg. quamuis, in princip. de pignerat. act. & in l. Titius heres, de actio. empt cum multis ſimilib.* ſi ceſpitem terræ ſeruitio commenſurabilem demonſtret, dicatur in mendacio eſſe, & ratione talis mendacij præſumatur pro omnibus bonis ſuis, ſeruitia præſtare, niſi oſtendat, quod eiuſmodi bona hæreditaria ſint, aut allodialia, vel quod ea ab alio Domino in feudum recognoſcat, ſecundum Matth. de Afflict. *in c.* 1. *§. illud quoq; num.* 22. 23. *de prohib feud alienatio per Feder.* ſubiungens porro *num.* 24. ſi Dominus feudi quantitatem alias cognitam habens, explorare velit, verum vaſallus abnegaturus ſit, an non, eiq; præcipiat, vt fines feudi demonſtret: vaſallus vero iuſtam ignorationis cauſam nullam habens, oſtendat feudum ſeruitio non proportionabile, quod Dominus mendacij ipſum cõuincere & feudo priuare poſſit, per textum *c.* 1. *§. vaſallus, ſi feudum & §. vaſallus feudum quod ſciens, ſi de feud. defunct. contro. ſit inter dom. & agnat. vaſal.*

Vnnd weil dann nuhn dieſem alſo/ſo folget auch ſchließlich vnnd nothwendig/daß die von W. die Dienſte in maſſen dieſelben in obgedachtem anſchlag zubefinden/der Güter zu Jaatn haben/als denen ſie nicht proportionirt noch gemeß allein nicht werden geleyſtet haben/ſondern ſolaei viel mehr/weil ſolche Güter gegen jetztgemeldten J. Gütern zurechnen vbermäſſig/daß ſie dieſelben/von den Beeden oder Zinßen zu P vnd S. auch zuleyſten/oder wie recht/ zuerweiſen ſchuldig/daß ſie ſolche Beede oder Zinß von niemandts anders dann von dem Hertzogen in

Pommern / in derer Landt obgemeldte Dörffer gelegen zu Lehen tragen / vnnd erkennen / per certas & immotas iuris doctrinas paulo ante dedoctas, vnnd wirdt alſo endlich geſchloſſen / daß auff gedachtem Anſchlag / der Reſtdienſte / ſo fern derſelbe / wie jhn dieſer ſiebenden frag gemeldet den Gütern zu J. vbermäſſig / vnnd dann auch durch andere vermuthung mehr / ſo droben bey den vorigen fragen deducirt V. F. G. vnnd H. H. B. intention nicht wenig geſtärcket werde / vnnd daß vermöge ſolcher rechtlichen vermuthungen / cæteris ſupra deductis paribus, im fall da die principia, darauff ſolche vermuthungen in dem vberſandten Bericht / vnnd angeheffteten fragen ergründet / in facto beſtändig / auch mit Recht erweyſet / vnnd durch die von W. beſtändiglich nicht abgelehnet werden möge / vnnd ſonderlich dardurch die der von W. das factum ſcienter abnegent, von S. F. G. bewilliget zuerkennen.

CONSILIVM V.

SVMMARIA.

1 *Caſus ſeu ſpecies facti quæ.*
2 *Veritas vincit omnia.*
3 *Filius hæreditatem feudo accepto repudiare non poteſt.*
4 *Filiorũ conditio in feudis multò deterior eſt quam agnatorum, & cur. num. 21.*
5 *Patris delictum nocet tam filiis quam deſcendentibus.*
6 *In feudo paterno, auito, nouo & hæreditario diſtinctio quænam.*
7 *Filius patri ſuo eſt proximus agnatus. num. 13. 25.*
8 *Inuentarii vis & poteſtas quæ.*
9 *Hæres qualenam feudum de iure Saxonico reuocare poteſt & quando.*
10 *Hæres quando perſonam defuncti repræſentat.*
11 *Agnatus proximus quando rem venditam redimere vel diſtrahere poteſt. num. 42.*
12 *Facultas alienationis paterna reuocandæ an ſolis agnatis, & non filiis permiſſa videatur & cur.*
14 *Conditio filii potior eſt ac melior, quam agnati, & cur.*
Agnatus quando emptore potior eſt.
15 *Filius feudum acceptare nequit, hæreditate patris repudiata.*
16 *Inductum plurimorum ſententiis comprobatum, perfectum eſt.*
17 *Id quod noſtrũ eſt, ſine facto noſtro ad alium transferri non poteſt.*
18 *Quæ non meo, ſed alieno facto alteri quæſita ſunt, ea facto meo eidem auferri non poſſunt.*
19 *Argumentum ab vltimis voluntatib. ad contractum recte valet, & econtra.*
20 *Vaſallus ſine domini conſenſu feudum abalienans, delinquit.*
22 *Inuentarii confectio quando neceſſaria, & qua ratione fiat.*
23 *Filius alienationem patris reuocans, pretium refundere tenetur, agnatus vero non.*
24 *Filius non eſt peioris conditionis, quam agnatus.*
25 *Filius feudum auitum à patre abalienatum an repetere poſſit, & quando, num. 27.*
26 *Facultas reuocandi feudum auitum quamdiu & quo tempore permiſſa eſt.*
29 *Titius eſt quidam quaſi dominus feudi auiti vel paterni.*
30 *Maior prærogatiua quoad reuocationem alienationis permiſſa eſt filiis, quam agnatis.*
31 *Patria poteſtas quomodo & quando filiis obeſſe poſſit, hac cum feudorum materia nihil commune habet, num. 32.*
33 *Ius reuocandi vtrum fratri alienatoris eiusque filiis competat, & quando.*
34 *Dominium feudi directum ad dominum pertinet: vtile vero ad vaſallum.*
35 *Feudi alienatio domini voluntate facta valet, numero 41.*
36 *Alienatio feudi antiqui an agnatis fraudi eſſe poſſit, vel non.*
37 *Cuilibet licitum eſt diſponere ad libitum de re ſua.*
38 *Vaſallus fructuario quando æquiparatur.*
39 *Dominium eſt ius de re ſua corporali perfecte diſponendi.*
40 *Legis & conſuetudinis par ratio eſt.*
43 *Vaſallus alienando agnatis præiudicat ſuorum liberorum ad vitam quod attinet.*
44 *Vaſalli ius priũ non eſt, niſi ſua liberorum ſuorum vita terminetur.*
45 *Iure concedentis reſoluto, ius quoque accipientis reſoluitur.*
46 *Agnati in quonam grauari, & in quo releuari poſſint.*
47 *Emptori an & à quibus feudorum nomine, controuerſia moueri poſſit.*
48 *Quilibet feudi dominus ratione rerum feudalium & vaſallorum, ordinariam iuriſdictionem habet.*
49 *Frater & agnati venditoris quando ſimultanea inueſtitura priuari poſſint.*
50 *Vaſallus ſine culpa feudo priuandus non eſt.*
51 *Priuationis pœna, & ſic iniuria, ſine præcedente culpa, non valet, & culparum genera quænam, numero 52.*
53 *Ingratitudinis cauſa in vaſallorum perſonis an definiri poſſint.*
54 *Nihil reſpondere ſuperbum eſt, male reſpondere contumelioſum teſte Cicerone.*
55 *Pœna priuationis non valet, niſi ea ſpeciatim & expreſſe irrogetur.*
56 *Clauſularum,* ex certa ſcientia & de plenitudine poteſtatis. *poteſtas & vis quænam.*
57 *Principum literæ & reſcripta in dubio pro iuſtis accipienda ſunt, & in alterius detrimentum redundare non debent.*
58 *Principi nihil amplius placet, quam quod iuſtum & æquum eſt.*
59 *Veritas eſt probatio probata, diſceptatione fori non indigens.*
60 *Princeps ius præſcriptione quæſitum de plenitudine poteſtatis quando tollere poſſit.*
61 *Nemo ius alterius auferre poteſt, quam Roman. Imperator.*
62 *Princeps iuri præſcriptione quæſito, adiecta clauſula,* non obſtante, *derogare poteſt, ſed non inferior à principe.*
63 *Duces & principes imm regali dignitate ſemper inueſtiti idem ius habent in ditionibus ſuis, quod Cæſar in Rom. Imperio.*

6[4] …cipes, Marchiones & ciuitates Imperiales an rem … dominium priuato ex cauſa auferre poßint, & …ando.

65 Hieronymi Schurpffij ſententia de collateralibus in ſucceßione feudi.

66 Conſuetudo in facto conſiſtit & probatione indiget.

67 Doctori conſuetudinem alleganti an fides ſit adhibenda.

68 Dictum doctoris de conſuetudine vel obſeruatione atteſtantis fidem non meretur.

DEI OPT. MAX. AVXILIO
humiliter implorato.

DEr Fall † darauff ein Rathſchlag geſucht wirde/erhelt ſich kürtzlich alſo: Aſimus von W. zum B. iſt in groſſe denckſelige Schulden gerathen / daß er auff ein weites mit ſeinem Gut/ob er es gleich auff das aller thewerſte / vmb ein viel mehres als es wert geweſen/verkauffe/nit hat bezahlen kōñen. Vnd ob es wol auff vielfältige klägen vnnd anlauffen der Creditorn/der D. H F. vñ H. H. J W H. zu S. dē von W. ſein Gut / damit die Gläubiger bezahlt werden möchten / zuverkauffen gebotten / jetzgedachter von W. ſich auch mit H. F. von F. in eine Kauffhandlung eyngelaſſen / vnnd ſich zum drittenmal / eines endlichen vnnd erblichen Kauffs / auch eines Landläuffigen Anſchlags mit einander verglichen / ſo hat er dannoch hernacher nicht allein nichts zu dieſen dingen gethan / ſondern es ſeynd auch die Fürſtlichen Gebott in verächtlichem gehalten / vnnd niemandts etwas gegeben worden / daß ſich die Schuld je immer je mehr gehäuffet/auch etliche die vor jhn Bürge geſtanden/in vnüberwindlichen ſchaden kommen.

Darauff hochgedachter Fürſt geurſacht worden/ weil der von W jhrer Fürſtl. Gnaden Gebott zuverkauffen verachtet / ſelber ein Anſchlag / durch verordnete Commiſſarien machen zulaſſen/ vnnd feyl zubieten.

Es hat ſich aber vielleicht im kauffen geſtoſſen / weil er das Gut nicht hat reumen wöllen / daß letzlich hochgedachter H. J. W. weiter verurſacht/jhn auß dem Hauß zunemen/ vnd gehn K. in ein Wirtshauß verſtricken zulaſſen / allda er etliche zeit gelegen.

Weiter haben jhre Fürſtlichen Gnaden alle Gläubiger / vnnd jhn auch / gehn W. zu liquidirung der Schulden/wo er geſtändig/beſcheyden/iſt die Schuld in die 20000. gülden mehr dann das Gut wirdig geweſen/befunden.

Als iſt gemeldter H. F. von F. angetragen worden / da er luſt vnnd liebe hette / das Gut F. zukäuffen/ ſo wolten es jhm die Fürſtlichen Räthe an ſtatt jhrer Fürſtlichen Gnaden verkauffen vnnd gewehren.

Auff ſolches/ hat er ſich gegen W. begeben / vnd mit wolgedachten Herin Räthe / einen endlichen ſchließlichen Kauff / vmb ſechs vnd zwantzig tauſent gülden / vnnd vmb vier Pferde Ritterdienſt geſchloſſen vnnd gekaufft / vnd alsbald nach ſchlieſſung deß Kauffs / damit die trangſeligſten Schulden abgelegt vnnd jhm das Gut eyngereumet würde / etliche tauſent gülden in jrer Fürſtlichen Gnaden Renterey erlegt.

Es hat aber Aſmus von W. Weibe mit nichten auß dem Gut gewollt/daß auch hochgedachter Fürſt weyter verurſacht worden/jhrer Fürſtlichen Gnaden Schöſſer auffzulegen / ſie auff ein Wagen vnnd gegen der Leuchtenburg zu führen / wie dann auch geſchehen / hernacher hat der löbliche Landsfürſt / jhr vor allen Gläubigern jhr verſchrieben Leibgut/ja wol ein vbrigs / daß der von F. jr auff jr lebenlang N. N. gülden auß dem Guth reichen ſoll / vermachen laſſen. Vnd hat jetzgemeldter von F. ſeine Kauffſummen nunmehr gäntzlich erlegt.

Ob nuhn wol die Gläubiger vmb die Prioritet/ Vorzug oder Erſtigkeit gerechtet / vnd der von W. der Verſtrickung deß erſten Termins erlediget worden / hat er doch ferrner alle Vorbeſchiede verachtet/ vnnd iſt vngehorſamlich auſſen geblieben/ vnnd ſich vernemmen laſſen / daß er ſich deß Rechtens belehrnet hette / daß die Gläubiger ſie nur von der Abnützung bezahlen ſolten / biß ſie zu frieden geſtellet/ das wölle er thun vnnd nachlaſſen / vnnd weiter nichts.

Vnnd nach dem H. J. W ſeinen deß W. Bruder Chriſtoffeln vnd alle ſeine Vettern / die von W. ſo mit dem Gut A. in geſammeter Belehnung beſchreiben vnnd eineru laſſen / welche aber nicht erſchienen / vnnd H. F. von F gleichwol berichtet worden / daß ſich der Bruder Chriſtoffel neben ſeinen Söhnen / deren vier oder fünff ſeyn ſollen/haben vernemmen laſſen / weil offtangeregter Aſmus von W. nur zween Söhne hette / vnnd ſich an jhnen Todtfälle begeben würden / vnnd er hette in keinen Kauff gewilliget / ob nuhn gleich ſein Bruder hinder ſeiner eynwilligung / noch ſo viel Schulden gemacht / er aber jährlich durch Schrifften eynrede gethan/ſo were er als der Bruder vnd ſeine Söhne keine Schulden zubezahlen ſchuldig / die Gläubiger möchten ſich an den Erben erholet haben / dann er GOtt lob/ ſeine geſambte Belehenſchafft nicht verwircket. So were auch der Landtsfürſte / vermüge der Lehenrecht nicht befüget den mitbelehnten jhre Gerechtigkeit zuverkauffen.

Gleicher geſtalt ſolten ſich die Vettern vermercken laſſen / daß der A ein herrlich nutzbarlich Gut/ vnnd eine lange zeit der von W. geweſen/ vnnd jhr Vetter hette mehr Vrſach zu machen gehabt ein ſolche vnerträngliche Schuldt / weil es dann von jhme durch läſſigkeit vnd gantzem Vorſatz geſchehen/ weren ſie nicht ſchuldig in einige Verkauffung zu willigen / würde ſich ein fall zutragen / daß ſie gefället würden / wann gleich der Landtsfürſt ſolch Gut dem von F. verkauffet / vnnd die Gewähr deſſelben / ohne jhre bewilligung vnnd aufflaſſung geſacht / er auch die Summa den Gläubigern erlegt hette / ſo köndte je vnd würde der Landtsfurſt niemands wider Recht auß ſeiner rechtlichen Belehnung vnnd Angefälle entſetzen/ſondern menniglichen / was er zu Recht befuget/ geſtatten. Vnd ob gleich vielberührter von F. ſeines erkaufften Guts/ ſo jhme der Fürſt verkauffet / beliehen/ vnnd in ſeiner Gewähr der Lehen hette / ſo wüſten ſie doch ſo viel / daß zu Lehenrecht verſehen/ daß die elteſte Belehnung vor allen dingen der newen vorgienge / wenn ſie es mit den Lehenherren vnnd Lehenbrieffen beweiſen köndten / vnnd müſte alſo der von F mit ledigen Händen widerumb darvon ziehen / vnnd ſich an ſeinen Verkäuf-

ſer halten / Weil dann der von F vnnd ſeiner Kinder zu wenig mit ſeinem Landsfürſten zu rechten / ſonderlich aber / wann er oder die ſeinen mitler zeit wider verkauffen wolten / vnnd die Gewähr auff jhme liegen würde / vnnd keinen nicht gewähren köndten / haben E. A. zubedencken / daß jhm vnd ſeinen Kindern gar viel daran gelegen / vnnd wann es jhren gedancken nachgehen ſolte / würde es jhm vnnd den ſeinen zu einem groſſen vnüberwündlichen Nachtheyl vnd verderben gereichen.

Als hat der von F nicht vmbgehen können E. A. anzulangen vnnd freundlich zu bitten / jhm ein gründlichen beſtändigen Rathſchlag auff alle angezogene Fälle mit außführlichen Rechtsallegaten auffs förderlichſte zuſtellen / weſſen er ſich vnnd ſeine Kinder derwegen zutröſten / ob er auch deß gethanen Kauffs wegen / Schadens gefahr vnnd Anfechtung oder mit der zeit Anſprüche zugewarten vnd wie er dem vor der zeit vorkommen köndte.

Auch E. A. vnnd hochgelehrter Herr Doctor / weiß ich E. A. ferner freundelicher meynung nicht zu bergen / daß hochgedachter mein Gnädiger Herr / Hertzog Johann Wilhelm zu Sachſen / in ſeiner Fürſtlichen Gnaden Cantzley ein Notell eines Kauffbrieffs vber das Gut A. zuſtellen / vnnd mir dieſelbe zu vberſehen zuſchicken laſſen / darvon ich E. A. Copey vnter dem Buchſtaben mit A. gezeichnet / vberſenden / nach dem ich aber vor mich ſelbſt vnd auß anderer verſtändiger Leuthe anzeigen befinde / daß ich vnnd meine Lehenserben mit ſolchem Kauffbrieff zur notturfft für Aßmus von W. ſeiner Söhne vnd derſelben mitbelehenden Bruders vnnd Vettern / auch derſelben Mannlichen Leibslehenserben vor menniglichen einreden vnnd widerfechten nicht verwahret vnnd genugſamlich verſichert ſeyn / ſo hab ich vor mich / als viel ich deſſen verſtehe / ſolche Notell deß Kauffbrieffs mit etlichen additionibus gebeſſert / wie E. A. auß derſelben / mit B. gezeichnet / werden erſehen / laß mich aber auch bedüncken / ich ſey noch nicht genugſam damit verſichert / ſondern es erfordere nach gelegenheit der Sachen wichtigkeit / vnnd was ich Aßmus von W. Söhne vnd derſelben mitbelehendē Einſpruchs halben für ſorgfältigkeit zu tragen mein vnnd meiner mitbelehenden vnvmbgehende höchſte notturfft / daß ich ein ſolchen Kauffbrieff von hochgedachtem Hertzogen Johann Wilhelmen zu Sachſen / als der Fürſtlichen Obrigkeit / Macht vnnd Gewalt / als deß Landes vnd Lehens Fürſten / mir ſolch Guth endelichen vnnd eygenthümblichen verkaufft haben / erlange vnd bekomme.

Mit dem ich vnnd meine Leibslehens Erben / ſo mir etwa künfftig deß von W. Söhnen vnnd mitbelehenden oder deſſelbigen Mannliche Lehenserben ſolches verkauffens halben angefochten werden ſolten von Hertzog Johann Wilhelmen / als dem Verkauffer / vnnd ewer Fürſtlichen Gnaden Erben vnd allen nachkommenden Hertzogen zu Sachſen genugſamlichen / wie ſich zu Recht eygnet vnnd gebühret / verſichert / gewehret vnnd gegen den W. Lehens vnnd mitbelehenden vnd dero Erben ſchadtloß gehalten verfochten / vnd alſo ich vnd meine Leibslehenserben bey dem verkaufften vnnd bezahletem Gut A. B. vnd deſſelben zugehörung rühiglich vnd menniglichs Anſprach halben vngehindert gelaſſen werden mögen.

Dann ob wol genandter Aßmus von W. jetzo auß anderer Leuth verhetzung mag fürgeben / daß er in dieſem Kauff deß Gutes A. B nicht gewilliget haben ſolte / ſo weyß ich doch ferner nicht vnvermeldet zulaſſen / daß viel vnnd offtgemeldter von W. anfänglich gegen mir ſich erbotten vnnd erkläret für andern Kauffsweyſe zukommen zulaſſen geneiget / haben vns auch zum dritten mal / einander einer endtlichen Schlieſſung vnnd erblichen Kauffs / in gleichnuß eines Landtläufftigen Anſchlags vnnd Taxt dieſes Guts A. B. jährlicher nützung vergliechen / ewer Achtbarkeit auß den vbergebenen Schrifften mit J. F. G. gezeichnet / hierbey zu vernemmen.

Es hat aber der von W weyter zu dieſen dingen nichts zuthun / ſondern dieſelbe Kauffshandlung verſchleyffen wöllen.

Derowegen auch hochgemeldter Landes vnd Lehens Fürſt / auff vnabläſſiges anhalten / vnnd klagen deſſen von W. B. Gläubiger auß Landesfürſtlicher Obrigkeit bewogen worden / jedoch auff vorgehende Citation an offtgedachten Aßmus von W. mitbelehenden / ſo aber nicht erſchienen / an deß Aßmus von W. ſtatt / mir das Guth A. zuverkauffen / welches ich nuhn in das andere Jahr jnnen gehabt.

Belanget demnach an E. Achtb. mein abermals freundtliches vnnd fleiſſiges bitten / E. Achtb. wöllen die beyde Notulen der Kauffsverſchreibung / auch deſſen von W. Zuſchreiben vnnd bewilligen / daß er mir an dem Gut A. den Erbkauff vor andern gern gönnen will / welches ich dann vngeachtet / was er nunmehr einer andern / vnnd widerwertigen Meynung vnnd ſeines Sinnes ſeyn will / vor eine vnvermeintliche Bewilligung achte vnnd halte / mit fleiß leſen / vnnd mir zu freundtlichem gefallen / die Notell deß Kauffbrieffs mit B. gezeichnet / dermaſſen mit genugſamblichen Cautelen / wie ſich ſolches in einem zu Recht beſtändegen vnnd vnwiderrufflichen Kauffbrieff / welcher mit notturfftigen Clauſeln / der Gewähr vnnd Schadloß haltung / deß Landes vnnd Lehensfürſten wider Aßmus von W Lehenserben / der mitbelehnten / vnnd derſelben künfftiges eynſprechen vnnd widerfechten eygnet vnd gebühret / ſtellen vnnd verbeſſern / damit ich vnnd die meinen Lehenserben zu aller notturfft / vom S. Fürſten dermaſſen vergewiſſert / vnd verſichert ſeyn möge / als treffs E. Achtbarkeit ſelbſt an / das wil ich zu aller gebühr vmb ewer Achtbarkeit freundlich verdienen.

Quandoquidem ſatius eſt, pauca & ea idonea in medium afferre, quam multis inutilibus legentes prægrauare, *lege ſecunda*, §. *contrarium*, *Codice de vet. iur. enucle.* Panormitanus *in proœm. decretal. numero quarto*, Chaſſanæus *in præfatio. operis ſui*, quod inſcribitur, *Catalogus gloriæ mundi*, *columna ſeptima*, & Gabriel. de Paleot. *in lib. de noth. ſpuriiſque fil. in præfatio. ad lectorem*, *pagina tertia in fin. cum ſimilibus.*

Præſertim vero, in reſponſis iuris ſeu conſil. j*. in quibus potiſsimum breui & compendioſe ſermone vtendum eſt, Franciſc. Aretin. *conſilio centeſimo quarto*, *breuitas in conſultatione*, *in princip.* Ripa *in lege prima*, *numero ſeptimo*, *ſi cert. petat* & Rolandus à

Vall.

Val. *conſ. 19 quia ſemper, in princip. libr. 2.* idcirco nos quoque breuitati, quo ad eius fieri poteſt, ſtudentes, multitudinem tum allegationum, tum prolixas nimium & verboſas diſputationes, (quæ non tam inueſtigandæ atque eruendæ veritatis, quam oſtentationis gratia adhiberi plerunque ſolent) data opera prætermittemus. Veritatem nihilominus pro ingenij mediocritate ſtudioſe indagabimus, vtpote, qua nihil eſt dulcius, nihil naturalius, nihil fortius, Cicer. *libr. 2. Academic. quæſtio.* Bald. *in l. executorem, colum. penult. in princip. numer. 34. verſicul. nihilominus, Cod. de executio. rei iudicat.* & Hippol. de Marſil. *in*
2 *pract. criminal. §. ſecunda, numer. 4.* Veritas † enim eſt, quæ vincit omnia, *can. veritate, & can. conſuetudo, 8. diſtinctio.* cuique reliqua omnia cedere manuſque dare coguntur *cap. fraternitatis, de frigid. & maleficiat. cum ſimilib.* allegat per Marſil. *prædicto in loco.* vt non immerito legibus noſtris proditum & præceptum videatur, veritatem colendam inprimis charamq; eſſe habendam, *leg. cum ita, de conducto. & demonſtratio. & leg. 1. Cod. de latin. libert. tollend.*

Ex facti igitur ſpecie, (vt ad inſtitutum negotium accedamus) clare perſpicitur Eraſmum à W. non ſolum duos filios, ſed & fratres vna cum filijs aliquot, habere etiamnum ſuperſtites, qui omnes cum ſpem foueant in ijs, de quibus quæritur bonis feudalibus, iiſdemque, (vt videtur) auitis, non ſimul quidem, ſed ſecundum agnationis & graduum prærogatiuam, vel ſecundum inueſtituræ tenorem, ſuccedendi, certumque ſit ipſos alienationi prædictorum bonorum, conſenſum ſuum non accommodaſſe, dubium quidem nullum eſt quin ad reuocationem bonorum talium, ſi quando vti ea velint, ſint admittendi, adhibita tamen diſtinctione inter filios & inter fratrem alienatorem.

Ac primum quidem ad filios alienatoris, quod attinet, non deſunt, qui exiſtiment, eos ad feudi reuocationem minime admittendos eſſe, quemadmodum innuere ipſemet textus, *in capitul. 1. §. Titius filio, verſicul. quod ſi Titius, ſi de feud. defunct.* non obſcure videtur, dum hanc reuocandi facultatem tribuit ſolis agnatis, licet maxime alienator proprios filios habeat. Cum tamen & de filijs idem facilime diſponi queat, ſi ea eſſet textus mens & & ſententia, *argument. cap. ad audientiam, de dec. & l. vn. §. ſin autem ad deficientiu, Codic. de caduc. tollend.* ex eoque ſit, quod non eleuandæ auctoritatis, magnæque eruditionis viri eiuſmodi textum non aliter intelligant, quam vtis filios alienatoris, à reuocatione feudi remouere, hancque poteſtatem ſolis agnatis concedere videatur, Iacobus de Ardizon. *in ſumm. feudo. capit. centeſimo ſexto.* quod inſcribitur, *vtrum conſenſus agnator. & capite, in alienat. interueni. deb.* & clarius Iacobus de Beluiſ. *in dict. §. Titius filios, verſicul. nota hic.* Vbi dicit, iſtum caſum non eſſe, alibi in libro feudorum. & *verſicul. oppo. quod filij.* ibidemque Baldus *in princip. ad fin. & in capitulo vnico, §. fin. qua fuit prim. cauſ. beneſic. amitt.* licet ſubobſcure, quamuis interim Matthæ. de Affl ict. *præd. in lo. numero decimo tertio*, certo ſtatuat, eandem eſſe ſententiam, non ſolum Iacobi, ſed & Baldi, nec non etiam Pet. de Cremun. Cui etiam aſſentiuntur Dominus Fridericus Schenck & Eguinarius Baro *in dicto §. Titius filios.*

Ratio autem talis diſpoſitionis, hæc eſt ſecun-
dum Iacobum de Beluiſ. *præcitato in loco*, quod fili-
us † hæreditatem, accepto feudo repudiare ne- 3
queat, *capitulo vnico, an agnati vel filij defuncti*, ſicque etiam patris ſui factum impugnare non poſſit, *leg. cum à matre, Codice de rei vendicatio. cum ſimil.* Licet aliam etiam rationem afferat Baro, quod ſcilicet alienator ius ſuum & filiorum transtulerit in emptorem, non etiam ius agnatorum, ex latere venientium.

Quæ quidem opinio vlterius hac etiam ratione videtur poſſe confirmari, quod in multis deteri-
or ſit conditio † in feudis filiorum, quam agnato- 4
rum, cum (verbi gratia) delictum patris † & fili- 5
is & deſcendentibus noceat, agnatis autem non noceat, *capitulo vnico, §. ſi vaſallus culpam*, & Matth. de Afflict. *numero primo, ſi de feud. defunct.* & tradit idem de Afflict. *in capit. 1. §. hoc quoque, num. 75. de ſucceſſio feud.*

Econtra vero multi ſunt alij, qui filio hanc reuocandi poteſtatem, non minus, ac reliquis agnatis in feudo auito & paterno, (de quo & in propoſito agi videtur) conceſſam eſſe exiſtiment, Dd. *in dicto §. Titius filios, verſicul. quod ſi Titius.* vbi Andr. de Iſern. *in principio*, & Aluarot. *numero tertio.* Matth. de Afflict. *in dicto capitulo vnico, §. hic quoque, numero quinquageſimo ſexto, & ſeptuageſimo quarto*, (vbi hanc ſententiam communiter eſſe receptam teſtatur,) *de ſucceſſio feud.* Item *in capitulo vnico, in principio, numer. ſexto, de alienation. feud. pater. & in dicto capitulo vnico, §. Titius filios, numero decim. nono, ſi de feud. defunct.* nec non *in capitulo vnico, numero quarto, an agnat. vel filius defunct.* & Iacob. de S. Georg. *in tractat. feudor. ad verſicul. & cum pacto de non alienando, numero trigeſimo quinto, cum multis ſimilibus.* quæ oſtentationis curandæ gratia, ſtudioſe præterii, meque interim, breuitatis cauſa, ad ea remitto, quæ fuſiſſime in huius articuli explicatione, allegat Arius Pinell. *in comment. ad leg. 1. in tertia part. mihi folio centeſimo quinquageſimo primo, colum. tertia, cum aliquot ſeqq. C. de bon. mater.* quo in loco prolixe demonſtrat, quam perplexus ſit & controuerſus hic locus, quantaque in opinionum varietate Dd ſint conſtituti, vſque adeo, vt non ſolum multifariam inter ſe diſcrepent, ſed ſibi etiam ſæpiſſime non conſtent, vt non immerito idem auctor, talem inconſtantiam & repugnantiam tanquam pernicioſam & commiſerandam deploret vehementer.

Et hæc quidem, (vt vnde digreſſa eſt, eo ſe referat oratio) in tantum vera ſunt, vt filius ad reuocationem feudi paterni vel auiti non ſolum admittatur, ſed reliquis etiam agnatis præponatur, ſi forte reuocationis iure vti velit, Iacobus de S. Georg *in tractat. feudo. ad verb. & cum parte de non alienando, numero trigeſimo quinto*, & Matthæus de Afflict. *in dicto capitulo vnico, §. Titius filios, numero 19. ſi de feud. defunct.*

Propterea quod ratione feudi auiti & paterni, vel ex facto primi acquirentis, & prouidentia con-
cedentis acquiſiit, (Nam in feudo † nouo & hæ- 6
reditario, de quo nobis hic ſermo inſtitutus non eſt, aliter res ſe habet:) Filius cenſeatur quidam quaſi Dominus, viuo etiamnum patre, *argument. leg. in ſuis de liber. & poſthum.* & cum ipſo eadem quodammodo perſona, *leg. fin. Codic. de impub. & alij ſubſtitutio.* & notat Andr. de Iſern. *in dicto §. Titius filios,*

verſicul. quod ſi Titius. in princip. & ibidem Alnatot. *nu-*
7 *mero tertio*, quod filius patri † ſuo proximus ſit agnatus, *l. filius, de ſuis & legitim. hæredib.*

Et quamuis multo maxima pars Doctorum hoc ita demum procedere velint, ſi filius patris hæres non ſit effectus, vel confecto inuentario hæreditati paternæ ſe immiſcuerit, Andreas de Iſern. *in capitulo vnico, in fin. qui ſucceſſo. teneant. titulo primo, & in capitulo vnico, numero quinto, an agnat. vel fil* Laudenſ. *in dicto capitulo vnico, §. Titius filios, numero decimo quinto, & decimo ſexto, ſi de feud. defunct. cont.* & Matthæus de Afflict. *in dicto capitul. 1. §. hoc quoque, numero ſeptuageſimo quarto.* (Vbi dicit Dd. etiam in hanc ſententiam cōmuniter diſceſſiſſe) *de ſucceſſ. feud.* hac ratione, quod inuentarium conſeruet hæredi omnia iura & actiones, perinde ac ſi hæreditatem non adiuiſſet, ſecundum gloſſ. ſingularem & communiter receptam, *in leg. fin. §. in computatione, in verb. confundantur, Codice de iur. deliberand.* & notat Cort. *in tractat. feudo. numero quarto, in 4. regula principal. numero centeſimo quadrageſimo octauo, cum ſimilibus.* Attamen hanc ſententiam veram non eſſe, ſed opinionis errore conuictum, firmiſſime cōprobat Arius Pinell. *in dicta lege 1. in 3. part. mihi folio centeſimo quadrageſimo tertio, colum. 3. Cod. de bon. matern. in 3. ampliatio. leg. cum à matre. Codic. de rei vendicatio. & fol. centeſimo quadrageſimo ſexto, colum. 2. in 11. limitatio. dict. leg. cum à matre, C. de rei vendicatio. fol. centeſimo quadrageſimo nono.*

8 Inuentarij † non haec eſſe vim & poteſtatem, inquiens, vt hæres facto defuncti contraire poſſet, ſed illam ſolummodo ne vltra vires hæreditarias, creditoribus æs alienum defuncti exſoluere teneatur, per innumeras auctoritates ibidem allegatas, ſubiungens hoc eſſe notandum contra errores multorum, qui exiſtimant inuentarium ad plura prodeſſe, quam herbam theutonicam, (puto eum dicere voluiſſe bethonicam.)

Quin etiam idem, (quem modo dixi) Arius Pinell. *in dicta leg. 1. Codic. de bon. mater. in 3. part. numero nonageſimo tertio, nonageſimo quarto, & nonageſimo quinto.* non minus eleganter quam erudite ſcriptum reliquit, quod hæres etiam alienatoris, cui feudum obuenit, vi & poteſtate ceſſionis aliunde, quam ex facto alienantis conſecutæ, admittatur ad reuocandam alienationem feudi, non ſolum pacto & prouidentia, (ſic enim Doctores loquuntur) conſtituti, ſed & hæreditatij, quantumuis nullo etiam confectu inuentario, tum quod factum vaſalli, ipſi ſoli, non autem ſucceſſori vel alij noceat, *capitulo vnico, in princip. de ſucceſſio feud. & in capitul. 1. §. quid ergo. de inueſtit. de re alien. fact.* tum quod illis etiam ipſis, qui alienatorem ſanguinis propinquitate quam arctiſſime attingunt, adeoque & futuris plerunque hæredibus facultas reuocandi concedatur, *capitulo vnico, §. Titius filios, ſi de feu. defun.* tum vero, quod feudum cedat honori totius familiæ, qui quidē honor quam celerrime euaneſceret, ſicque etiam iniuria fieret primo acquirenti, cui omnes poſteri ſucceſſionem acceptam merito referunt, ſi proximis hæredibus & ſucceſſoribus, ius reuocandi denegatur, Arius Pinell. *ſupra dict. in loco, num. 95. verſ roboratur tertio.*

Tum denique quod alienatio, hoc caſu conceſſa, quod feudum datur pro accipiente, & ipſius liberis permittenda, vtrique ſit tali etiam in caſu, quo pro liberis & hæredibus feudum conceditur, ſicut idem autor, eo quem modo allegauimus in loco *verſicul. iuuatur quarto.* plenius comprobat, auctoritate gloſſ. *in dicta lege prima, in verb. inueſtitura, de feud. ſucceſſio.*

Et quanquam non inficiatur Pinell. communem opinionem niti in contrarium, in caſu tamen noſtro ſententia ipſius abſque controuerſia procedit, vtpote, qui eo in loco contigerit, vbi leges iuris Saxonici vſurpantur, ſecundum quas hæres, nullo etiam facto repertorio, vel inuentario, vltra quam vires hæreditatis patiantur, haudquaquam tenetur, ſicuti de facto conſultum, vere & docte reſpondit amplissimum collegium Iureconſultorum Lipſi. in conſilio, quod inter conſilia Heoningij eſt 15. *lib. 1.* & inſcribitur, *de feud. ſucceſſio. numer.* 8. eademq; ſententia, vſu etiam quotidiano comprobatur. Si itaque ad reuocationem feudi antiqui vel auiti admittitur etiam hæres confecto inuentario in foro iuris communis, quemadmodum communiter recepta habet ſententia, Matth. de Afflict. *in capitulo vnico, §. hoc quoque, numer. ſeptuageſimo quarto, de ſucceſſio feud.* cum innumeris ſimilibus citatis per Pinell. *præalleg. in loc. numer.* 93. conſectarium quidem modis omnibus eſt, quod in foro iuris Saxonici feudum † eiuſ- 9
modi reuocare etiam hæredi ſit permiſſum, licet maxime nullum inuentarium confecerit. In caſu præſertim noſtro, quo alienator æris alieni magnitudine, coactus eſt bona ſua feudalia vendere. Proindeq; timendum eſt, ne paruam admodum vel pene nullam hæreditatem filijs ſuis ſit aliquando relicturus. Iam vero certi & manifeſti iuris, & quod filius eo in caſu, quo ipſi ex hæreditate paterna, vel nihil penitus, vel legitimum duntaxat bonorum ſubſidium obuenit, minime prohibeatur feodum antiquum, quantumuis etiam hæreditarium, per patrem ab alienatum reuocare. Secundum Dd. *in d. c. 1. §. Titius filios.* vbi Aluar. *num. 5.* & Matth. de Afflict. *nu. 6 ſi de feud. defunct.* & not. idem de Afflict. *in d. c. 1. §. hoc quoq. num. 69 de ſucceſſio feud. cum ſimilib.* Generaliter enim receptum eſt, quod hæres eatenus ſolum, † re- 10
præſentet perſonam defuncti, quoad hæreditatis ipſius factus eſt particeps, *l. cum matre,* iuncta gl. fin. *C. de rei. vendicatio. l. 2. §. fin. in fi.* iuncta ſimiliter glo. fin. & not. ibi. Bart. *num. 3 de prat. ſtipulatio.* & idem Bart. *in l. cum, nu. 1 de pact. & in l ſentimus, §. fin. de verb. oblig. cum ſimil.* alleg. per Tiraq *in tract. de retract. lignag. §. 32. gl. 1. n. 50.* & per Pin. *in d. l. 1. par. 3. f. 140. in prima & Conimbrica editione col. 1. in fi cum ſeqq. C. de bon. matern.* Idq; etiam procedere, idem Pinel. *fo. 141. col. 3.* auctor eſt, quando legitimam filius haberet, quandoq; tamē de hac latius explicāt, Bal. gl. & Dd. *in l. fi. §. in computatione. C. de iur. deliber.*

Eodemq; pertinet, quod filios in caſu pene ſimili, quantumuis hæres patris & non confecto ēt inuentario, poſſit repetere rem à patre diſtractā, vi & poteſtate legis municipalis, dicentis, quod agnatus pro-
ximus † rem venditam poſſit redimere vel diſtrahere, Henr. Boic. *in c. diſtrahere, in pr.* per illū tex. *de in integ. reſtit.* & innumerabiles alij, quos allegat & recēſet Tiraq. *in tr. de retract. in 1. par. §. 1. gl. 9 n. 52* quinimo nihil impedit, quo minus hæres, ſecundum iuris etiam communis diſpoſitionem, iure quidem non hæreditario, ſed proprio, feudum à defuncto abalienatum reuocare poſſit, *leg. Seia, de euict. leg venditrices, Cod. de rebus alien. non alienand. & leg. final. Cod. de euiction.* 11

Et

Et licet hæres euictionis nomine emptori, quate-
nus ipſius intereſt teneatur, in propoſito tamen no-
ſtro, ne eius quidem, etiā quod intereſt, videtur ha-
benda ratio illa ipſa, quam paulo ante adduximus,
ratione videlic. quod filiis venditoris, nulla videatur
obuenire poſſe hæreditas paterna, præſertim, vltra
portionem iure naturæ debitam, quam legitimā ap-
pellant, ſicq;, quod conſequens eſt, obligari quoque
facto patris nullo modo poſſint, Aluar. *in c. 1. §. Titius
filios. nu. 5.* & ibi Matth de Afflict *n. 6 ſi de feud. defunct.
cum ſimilib. ſupra ad idem propoſitum allegatis.*

His itaque ſic fixis & ſtabilitis, non refragantur
huic ſententiæ, ea, quæ in his & ſimilibus facti quæ-
ſtionibus, in contrariam partem diſputari ſolent, &
12 primum quidem quod facultas † alienationis pa-
ternæ reuocandæ, ſolis tantum agnatis, & nō etiam
filiis permiſſa videatur. *d. c. 1. §. Titius filios, verſic quod ſi
Titius*, & ibi Iacob. de Beluiſ. Bald. D. Fr. de. Schenck.
& Eguinar. Bar. *ſi de feud. defunct.* Cum enim filiis iure
etiam communi bona à parentibus diuendita, iure
proprio vendicare & repetere liceat *l. Seia. de euict. &
l. fin. C. eod. tit. & l. venditrici. C. de reb. alien. non alien.* ſu-
peruacanea certe omniſq; dubitationis expers, futu-
ra fuiſſet diſpoſitio, ſi qua in hūc caſum, peculiariter
eſſet concepta, contra textum *l. quod Labeo. de Carbon.
edict.* Nequaquam igitur hic conſequitur, ſi quis for-
te hic argumentari velit, *in loc. ſæpe d. §. Titius filios.* ni-
hil de reuunciatione alienationis, per filium facien-
da diſponitur, non ergo filius reuocandi poteſtatem
habet: Quinimo ea ipſa de cauſa, quod de reuoca-
tione filii nihil ibidem habetur, conſequens eſt hūc
caſum iuris communis diſpoſitioni relictū eſſe, feu-
dumque filii, licet maximè etiam hæredes, res à
parētib. diſtractas, iure proprio repetere poſſint, ſu-
perius comprobauimus. *d. l. Seia de euiction. cum ſimil.*
Deinde negari non poteſt, plus iuris in bonis pater-
nis, quam agnatos ex tranſuerſo latere, patrem attin-
gētes. Tum quod prima & potiſſima cauſa eſt filio-
rum in ſucceſſione parentum, ſiue de cauſis hæredi-
tariis, ſiue de feudalib. agitur. *§. 1. & §. emancipati Inſt.
de hered. quæ ab inteſt deferunt §. ſi qui igitur deſcendētium
Auth. de hered. ab inteſt. venientib. collat. 9. c. 1. §. & quia vi-
dimus. verſ. ſed cum hoc. de his qui feu. dar. poſſ. & c. 1. in prin.
de ſucceſſ frat. vel gradib. ſuccedent. in feud.* tum idcirco et-
13 iam quod filius † patri ſuo proximus eſt agnatus, *l.
filius. de ſuis & legit hered.* Quamobrem, ſi remotior
agnatus alienationem rei feudalis reuocare poteſt,
ſicq; potior eſt emptore, *dict. c. 1. §. Titius filios. ſi de feud.
defunct.* Quando itaq; magis conſentaneum erit, fi-
lium ab eiuſmodi reuocatione minime excludi: cū
14 enim melior † ſit conditio filii quam agnati, qui ta-
men emptore potior eſt, neceſſario ſequatur opor-
tet, filium quoq; emptore potiorem eſſe, *l. de acceſſio-
nib. de diuerſ. & tempor. præſcript.*

Idq; in caſu noſtro potiſſimum procedit, propter-
ea quod filii alienatoris, parum admodum & pene
etiam nihil hæreditatis paternæ nomine accepiſſe
videantur, ſicq; ceſſet ratio, qua Iacob. de Beluiſ. &
cæteri nituntur, qui contrariam ſententiam, nempe
15 quod filius non poſſit † acceptare, feudum repudia-
ta hæreditate patris *c. an agnat. vel fil. defunct.* quamuis
igitur maxime vera eſſet hæc ſententia, in propoſito
tamē ei locus eſſet nullus relictus, vtpote, in quo ra-
tio ipſius, & quod conſequens eſt, ipſa etiam diſpo-
ſitio ceſſet. *l. quod dictum de pact. & l. adigere. § quamuis.
de iur. patronat.* Vt prætermittamus interim contra-
riam ſententiam communiter eſſe receptam, Matth.
de Afflict. *in cap. 1. §. hoc quoq. nu. 74. de ſucceſſ feud.* adeo-
que non temere ab ea recedendum, *l. 1. verſic. & ſane
crebrior. de offic. quæſt l. athletas. in fin. princip. de his qui
notantur infam. cap. ne innitaris. de conſtitut. & c. Capel-
lanus, de fer.* Acrius enim & perfectius eſt iudicium 16
quod † pluſimorum ſententiis comprobatur. *de
ſentent. excommunicat. cap. prudentiam*, vbi Panorm. &
Dd. *de offic. & pot. iud. delegat.* & not. ibid. Panorm. *in c.
1. num. 15. de conſtitut.* & copioſe Iaſon *in Auth. Noviſſi-
ma. num. 23. C. de inoff. teſtam.*

Tametſi igitur Eguin. Baro, ad tuendam contra-
riam ſententiam, alia, & quidem tali ratione vtatur,
quod alienator ius ſuum & filiorum tranſtulerit in
emptorē. Tamen hæc ratio in feudo, aliquando (de
quo hic controuerti videtur) nullum ſibi locum po-
teſt vendicare. Cum enim feudum auitum facto pa-
tris filio non ſit acquiſitum, qua igitur ratione ſolo
patris facto ipſi, præſertim non hæredi poterit aufer-
ri. Contra certiſſimam immotamq; iuris regulā, qua 17
dicitur, id quod † noſtrum eſt, ſine facto noſtro, ad
alium transferri non poſſe. *l ſi. de pact. l. cum dot. de pact.
dotalib & l. id quod noſtrum eſt. de regul. iur.* Item, quod 18
ea, quæ non † meo, ſed alieno beneficio, alteri quæ-
ſita ſunt, eidem facto meo auferuntur. *l. qui Romæ. §.
Flauius.* & ibi Dd. *de verb. obligat.* Inprimis vero, cum
nihil prohibeat, quo minus parentum alienatio-
nes à liberis, non ſolum hæreditatis capientibus, ve-
rum etiam hæredibus iure proprio reuocentur. *leg.
Seia de euict. & l. fin. C eod tit. cum ſimilib* Sed nec indi-
ſtincte verum eſt, quod in feudo factum patris filio
præiudicet. quamuis enim huic doctrinæ, locus in-
terdum relictus eſt, quando pater ob delictum feu-
do priuatur, Dd *in l. 2.* vbi Cyn. *num. 2.* & Bald. *num. 1.
Cod. de libert. & eor. lib.* Bart. *in l. eum qui.* quæ eſt *l. 3. de in-
terdict. & relegat. c. 1.* & ibi Dd. *ſi vaſal feud. priuet. cui de-
ferat. & cap. 1. § ſi vaſallus culpam.* & ibi Dd. *ſi de feud de-
funct.* cum multis ſimilibus remiſſiue allegat per A-
lex. *in dict. l in addit. Bart. ad verb. Dyn. determinat. de in-
terdict. & relegat.* ſecus tamen eſt in contractu patris.
Nam ſi pater filio, per diſpoſitionem vltimæ volun-
tatis in feudo auito præiudicare non poteſt. *cap. 1. in
princip.* & ibi Dd. *de ſucceſſion. feud.* Quo igitur pacto
abalienando, ſicque per viam contractus, incom-
modare ipſi poterit, cum non ſolum ab vltimis vo- 19
luntatibus † ad contractus & econtra recte ducatur
argumentum, *l. ſeruum filii, §. eum, qui chirographum,
de leg. 1. & §. diſponat. Authent. de nupt. collat. 4.* verum e-
nim plenior in vltimis voluntatibus, quam in con-
tractibus adhibenda ſit interpretatio, *c. cum dilecti.
de donat. & l. in teſtamentis de reg. iur.* Huc accedit, quod
Eraſmus à W. bona ſua feudalia domino conſen-
tiente atque permittente in Ioan. F. à W. adeoque
licite vel legitime abalienauit, Doctor. *in cap. 1. §. Ti-
tius filios.* vbi Aluarus. *numer. 1.* & Matth. de Afflict.
numer. 6. & 21 & Zaſius *in epitom. feud. part. 9.* quæ in-
ſcribitur *de part. alienat num. 24.* Ex quo ſequitur, fi-
lium ipſius dubio procul ad reuocationem admit-
tendum eſſe, vel illorum etiam ipſorum ſecundum
ſententiam qui diſpoſitioni *d. capit. 1. §. Titius filios.* in
perſonis filiorum locum alias relictum eſſe nullum,
exiſtimant, Iacob. de Beluiſ. *in dict. l. & §. Titius filios.
verſicul. oppone quod filii. &c.* Et Martinus Laudenſ. *nu-
mer. 15.* vbi talem adhibent diſtinctionem, aut va-
ſallus alienat legitime, hoc eſt, interueniente Do-
mini conſenſu, & reuocat filius, vſque etiam adeo
vt reliquis agnatis præferatur. *capit. 1. in princip. de
ſucceſſion. feud.* & notat Iacobus de Sanct. Georg.

in tractat. feud. ad verb. & cum pacto. de non alienando. num.
35. aut vero alienat minus legitime & abſq; Domini
conſenſu, & tunc non filius, ſed agnati reuocatio-
ne vtuntur, *dict. §. Titius.* quem hoc pacto idem quo-
que intelligit D. Baro, & D. Frideric. Schenck Quæ
20 quidem diſtinctio ratione non caret, cum † vaſallus
abſq; Domini voluntate & conſenſu abalienans, de-
linquat, *c. 1. de prohib. feud. alienat. per Feder.* ſicq; quod
conſequens filiis hac ratione præiudicet, ſecundum
ea quæ traduntur *in capitul. vnico. ſi vaſall. feud. priuet.*
item *in capit. 1. §. ſi vaſallus culpam, ſi de feud. defunct. &*
in cap. 1. §. hoc quoq; vbi Matth. de Afflict. *num* 53 *& 60*
de ſucceſſ. feud.
21 Quinimo dicet forſan aliquis, filiorum † condi-
tio in feudis, non tunc ſolum eſt deterior, quando
pater ob delictum feudo cadit, verum etiam alias,
idq; inde non obſcure liquet, quod agnatus repu-
diata hæreditate vaſalli, ſolum feudum apprehen-
dere poſſit, filius non poſſit, ſed vtrum vel acceptare
vel repudiare teneatur. *capit. 1. an agnat. vel fil. defunct.*
Item, quod filius alienationem feudi à patre factam,
niſi reddito pretio reuocare nequeat, agnatus vero,
nullo etiam refuſo pretio, in irritum vocare eam
poſſit, Aluarot. *in cap. 1. §. Titius filios num. 4. verſ. op. ab*
extra. ſi de feud. defunct. Verum, vtvt hæc ſe habeant, in
promptu eſt reſponſio: Cum enim (vt ad primam
obiectionem, ſicut rerum ordo poſtulat) primo lo-
co reſpondeamus, alienator in propoſito noſtro,
nullam penitus hæreditatem habere poteſt, tan-
quam hæres, aut ſaltem non vltra legitimum bono-
rum ſubſidium videatur aliquando relicturus, con-
ſequens eſt diſpoſitionem *c. an agna. vel fil. d. f* nullum
ſibi hoc caſu locum vendicare poſſe.
Licet enim filius tunc, cum paternam hæredita-
tem habere poteſt tanquam hæres, feudum accipe-
re & hæreditatem repudiare non poſſit, tamẽ quan-
do hæreditatem non poteſt habere, vtpote, ſi inſti-
tutus ſit in ſola legitima vel paterna, nihil habeat in
bonis hæreditariis, (ſicuti in caſu noſtro) nihil ſane
prohibet, quo minus feudum abſq; hæreditate pa-
terna acceperet. Ita ſecundum Iacob. de Beluiſ. *an*
agnat. vel fil. defunct & Matth. de Afflict. *in c. 1. § hoc quo-*
que. num. 57. de ſucceſſ. feud. Præſertim autem, cum in
caſu noſtro, non de feudo nouo, ſed de auito, ſicque
aliunde, quam facto & beneficio patris quæſito agi
videatur. Et præterea caſus noſter eo in loco conti-
gerit, vbi ius Saxonicum vſurpatur, ſecundum quod
22 nulla inuentarii † factio eſt neceſſaria, vt proinde
nullum hic filio præiudicium generari poſſit, quem-
admodum ſuperius iam deductum & comproba-
tum eſt, vt ſilentio interim prætereamus, nihil ob-
eſſe, quo minus filii etiam hæredes, iure quidem nõ
hæreditario, ſed proprio, eos à parentibus diſtractos
repetant *l. Seia de euict. l. final. C. eod. tit. & l. venditrici. C.*
de reb. alien. non alien.
23 Deinde nihil refert, quod filius reuocans † alie-
nationem patris, pretium refundat, agnatus autem
pretium refundere neceſſe non habeat, ſecundum
Aluar. *in d. c. 1. §. Titius filios. num 4. verſ. op. o ab extra. ſi*
de feud. defunct. Neque enim idcirco deterioris con-
24 ditionis eſt filius † quam agnatus, quod filius ab alio
ſtatim interim, viciſſim releuetur, i. a vt viuo etiam-
num patre ad reuocationem feudorum admittatur,
interim vero agnatus, niſi alienatore mortuo ad re-
uocationem aſpirare non poſſit.
Quemadmodum modo *alleg. in loc.* nec non *in c. 1.*
§ fin. num. 23 quæ fuit prim. cauſ. benef. amit. idem Aluar.
ſcriptum reliquit, qua tamen de re infra latius expli-
cabimus.
Ex ſupradictis igitur perſpicuum eſt filium † poſ- 25
ſe feudum auitum à patre abalienatum repetere, re-
liquum nunc eſt, vt paucis explicemus, quo tempo-
re, & quamdiu hæc facultas † feudum auitum reuo- 26
candi ſit permiſſa. Quamuis itaque nonnulli in ea
ſunt ſententia, vt filium poſt mortem demum patris
reuocationem feudi legitimi abalienati admitten-
dum eſſe arbitrentur, D. Frid. Schenk *in d. c. 1. § Titius*
filios, ad fin. ſi de feud. defunct. multo tamen & crebrior
pars commentatorum in contrariam diſceſſit ſen-
tentiam, ius ſcilicet reuocandi † vt patre non ſolum 27
mortuo, verum etiam adhuc ſuperſtite, filio repete-
re licere exiſtiment. Ita tamen, vt viuo patre pre-
tium refundere neceſſe habeat, non autem defun-
cto, abſq; vlla vero pretii reſtitutione, reuocare poſ-
ſit. Andr. de Iſern. *d. c. 1 §. Titius filios. verſ quod ſi Titius,*
& ibid Aluarot. *num 1. 3. & 4. in fin.* Idem Aluarot. *in*
c. 1. § fin. num. 23 quæ fuit prim. cauſ. benef. amitt. Iacob. de
S. Georg. *in tractat. feudor. ad verb. & cum pacto non alie-*
nando. num. 44 Et Matth. de Afflict. *in c. 1. §. hoc quoque.*
num. 55. & 56. de ſucceſſ. feud. Quorum ſententiam ego
quoq; probabiliorem exiſtimo, iiſdem adductus ra-
tionibus, quæ de Iſern. & Aluar. *prædictis in locis* com-
memorantur. Nam Domini quidem Baronis Fride-
rici rationes, leues admodum ſunt & imbecilles, *ab-*
ſonum eſſe, inquientes, *vt filii patre etiamnum viuo, feu-*
dum alienatum pretio reſtituto, reuocent, &c.
At vero cum abſonum non ſit, vt agnatus, viuo
etiamnum alienatore, feudum diſtractum reddito
pretio recuperet, *dict. c. 1 § Titius ſi de feud. defunct.* qua-
nam igitur tunc ratione, abſonum & inconueniens
dici poterit, vt idem filio ſit permiſſum? cuius tamen
cauta in feudo melior eſt, quam agnati. *cap. 1. in princ.*
de ſucceſſ. feud. nec iniuria id quidem, cum filius † pa- 28
tri ſuo agnatus ſit proximus, *l. filium. de ſuis & legitim.*
hæredib. & feudi auiti vel paterni † quidam quaſi do- 29
minus, viuo etiamnum patre. *l. in ſuis de lib. & poſth.*
& not. Dd *in ſæpe d. §. Titius filios.* vbi Andr. de Iſern. *in*
verſ. quod ſi Titius & Aluar. *n 3 ſi de feud. defunct.* & Fran-
ciſc. Sensbeck. *in comment. ad vſus feud. in 13 part num.*
11 Vbi eleganter comprobat, quod filiis ad reuoca-
tionem † alienationis quod attinet, maior prærroga- 30
tiua, maius item priuilegium conceſſum ſit. & per-
miſſum quam agnatis.
Porro quam id quoq; futile eſt, quod idem Dn.
Frider. rationis loco ſubiicit: *vnde obſecro* (inquiens)
viuente patre, filius nummi & pecuniæ, quibus hoc pretium
emptori refundatur. Non enim ſemper Caſtrenſe, vel quaſi
Caſtrenſe peculium liberi poſſident, &c. Quaſi vero ſe-
queretur continuo filiosfamilias, quia Caſtrenſe vel
quaſi Caſtrenſe peculium non habeant, idcirco nul-
lorum penitus bonorum compotes eſſe poſſe, cum
vtiq; multa etiam ſint bona aduentitia, quæ filiifa-
milias pleno iure propria habent, præcipua, nullo
quoque ipſorum vſufructu patribus competente,
Auth. excipitur, iun. 1. ſeqq. & not. ibid. Gloſſ. & Dd. *C.*
de bon. quæ lib. Item Dd *in l. qui ſe patris,* vbi Iaſ. *num. 61.*
C. vnde lib. & gloſſ. *art. 10. lib. 1. Iur. Saxonic.* Vt præter-
mittamus iure etiam ius patriæ poteſtatis, cui⁹ vi & na-
tura, filii patribus acquirunt, *l. placet. de acquirend. hæ-*
redit. Inſt. per quas perſon. nob. acquir. in prin. & §. 1. in Ger-
mania non modo non frequentari, ſed contrariam
etiam ciuili iuri conſuetudinem, hoc caſu vſurpari,
cum experientia docti, quotidie videamus, filiosfa-
milias, viuis etiamnum patribus ſuis, in alias domos
quaſi

quaſi colonias exire, ſeparatim habitare, ſibique &
non parentib. acquirere illis præſertim in locis, vbi
iure Saxon. viuitur, ſecundum cuius diſpoſitionem
patri, ne vſusfructus quidem bonorum aduentitio-
rum competit, poſtquam fili-familias ſeiũcti ab ipſo
fuerant atq; ſeparati. *art. 15. lib. 1. iur. Saxon. §. iam vero
patria poteſtas, &c.*

31 Iam vero patria poteſtas, quo † pacto filiis obeſſe
poterit, quin illi hac retinendi facultate vtantur.
(Quemadmodum vlterius tradit idem Dom. Frid.)
præterquam enim quod poteſtatis patriæ in mate-
ria feudorum nullam vtique duci rationem ani-
maduertetim, per alienationem à ſe factam pater
ius ſuum, quod in feudo habuit, à ſe totum abdica-
uit. Andr. de Iſern. *in ſape d. §. Titium filios. verſ. quod ſi Ti-
tius.* & ibid. Aluar *nu. 3.* & quod proinde hoc in caſu,
quo feudum legitime, & interueniente Domini cõ-
ſenſu abalienatum eſt, ius reuocandi filiis merito,
ſuoq; iure competat, ita quidem vt agnatis etiã præ-
ferantur. Quemadmodum communiter tradunt
Iacob. de Beluiſ. Martin. Laudenſ. & cæteri Dd. *in ſa-
pe d. c. 1. §. Titium filios. ſi de f. nd. defunct.* & Curt. *in tractat.
feud. 4. part. in diſcuſſione 4. dubitationis, ad 3. regulam
principalem num. 151. cum ſimilib. ſupr allegat.* quid igitur
cauſæ ſubeſt, quamobrem vel filius ratione patriæ
32 poteſtatis, (quæ cum feudorum † materia nihil ha-
bet commune) iure ſibi competere vti prohibeatur,
contra *l. 2. de his, qui ſunt ſui vel alien. iur. & l nemo exte-
rm. C. de Iuda.* vel e. i. m pater conqueri, aut cum filio
conqueri poſſet, quod ſe adhuc viuo alienationem
filius reuocarit, cũ filius iure ſuo vſus ſibi tantũ pro-
ſpexerit, nihilq; adeo in patrem admiſerit, de quo is
conqueri merito debeat aut poſſit *argu l. Proculus. de
damn. infect. & l. nullus videtur dolo. de reg. iur.*

Hactenus expoſuimus: an & quatenus filius alie-
nationem feudi auiti, à patre diſtracti, reuocare poſ-
ſit: Proximum nunc eſt, vt explicemus, vtrum ius re-
33 uocandi † fratri alienatoris, ipſiuſq; filiis compe-
tat, iam vero non dubium eſt, quin is, quem modo
dixi, frater alienatoris, ipſiuſve filii, eam, de qua lo-
quimur, alienationem in extraneum factam, (ſi mo-
do alienatoris filii, ipſimet eodem iure vti volũt) re-
uocare modis omnibus poſſint, textus eſt manife-
ſtus *in ſape d. c. 1. Titium filios.* vſq; adeo vt tunc, quando
alienator filios habet, vt in propoſito noſtro, primi
agnati ſtatim, & quidẽ ſuperſtite adhuc alienatore,
refuſo tamen pretio, ad eiuſmodi reuocationem vi-
deantur admittẽdi, ſicq; filiis alienatoris etiam ipſis
præferendi. *d. §. Titium. verſic. Quod ſi Titius,* & not. ibid.
Bald. *num 2.*

Nec refert, quod illa, de quibus nobis inſtituta
eſt diſputatio, interueniente Domini conſenſu, vel
verius à Domino ipſo diuendita fuerint atq; abalie-
34 nata, & quod Dominus ad quẽ directũ † feudi do-
minium pertinet, necnon vaſallus, (cui vtile domi-
niũ eſſe cõſtat) ę qui hoc caſu videantur rerũ ſuarum
fuiſſe arbitri, ac moderatores. *l. 2 ſi quis à parent. fuer.
manumiſſ. l. in re mandata C mandat. & l. dudum. C. de con-
trahend. empt.* quodque adeo alienatio legitime facta
ſit, & quod ea propter firmiter conſiſtere videatur,
c. 1. § etſi clientulus, verſ ſi vero de alien. feud. vbi in ſpecie
35 habetur, quod alienatio † feudi, voluntate Domini
facta, ſtabilis permaneat.

Nam in contrariam ſententiam vehementiſſime
vrget textus pluſquam expreſſus *in c. 1 in princip. de a-
lienat. feud pater.* Cuius hæc ſunt verba: *Alienatio feudi
paterni non valet etiam Domini voluntate, niſi agnatis con-
ſentientibus, ad quos beneficium quandoque ſit reuerſurum.*
Idemq; manifeſte comprobat textus *in c. 1. § preterea.*
per argumentum à contrario ſenſu ductum, *quibus
mod feud. amitt.* Ad quam ſententiam vlterius confir-
mandam, permulta allegat Ioan. Thom. de Marinis
in tract. de generib. & qualitatib feud. lib. 1. tit. 2. Qui in-
ſcribitur *de feud ex pact. & prouidenti. antiq. nu. 47. & 48.*
vbi inter cætera dicit, hanc eſſe communem & con-
ſentientem omnium opinionem, dummodo talem
meminerimus eam, quam modo retulimus, ſenten-
tiam locum ſibi vendicare in feudo antiquo, Aluar.
in d c. 1 in prin nu. 1. & 3. de alienat feud patern. & Matth.
de Afflict. *in c. 1. in princ. num. 74. de prohib feud. alienat.
per Feder.* Nam feudum quidem nouum, quo mi-
nus interueniente Domini conſenſu, filiis etiam &
agnatis diſſentientibus abalienetur, nihil ſane im-
pedit Aluar. *in d c. 1. in prin n. 8 de alien. feu. pater.* & ibid.
Matth. de Afflict. *nu. 14. & 17.* Cum diſtinctione qui-
dem, quam adhibent Aluar *in c. 1. § item ſi fuerint. quib.
mod. feud. amitt.* & Zaſ *in epit. feud 9 part.* quæ inſcribi-
tur, *de feud. alien. n. 30.* Ratio autẽ, quamobrem feudi
antiqui alienatio, quantumuis † Domini voluntate 36
facta, agnatis fraudi eſſe vel damno non poſſit, mini-
me eſt obſcura. Cum n. ij, quos modo diximus, agnati
ius hoc caſu quæſitum ac conſtitutũ habeant bene-
ficio primi acquirentis, ſecundum ea, quæ plene al-
legat Io. Thom. de Mar. *in d. tract. de gener. & qualitat.
feud. lib. 1. tit. 2. n 1. cum 7. ſeqq.* Cõſequens eſt ipſis tale
ius facto vaſalli abalienantis, & Domini cõcedẽtis,
auferri nullo modo poſſe, *l. 2. in pr ne de his, qui ſunt ſui
vel alie. iur. l fin de pact. l. cum dot. de pact. dot. l. qui Romæ, §.
Flauius.* & ibi Dd *de verb. obl. & l id quod noſtrũ. de reg. iur.*
quæ cum huiuſmodi ſint, neceſſario ſequitur, alie-
nationẽ feudi antiqui nullã eſſe firmam ac ſtabilem,
niſi omnib. etiã iis, quorũ intereſt, conſenſum ſuum
eidem accommodantib. Andr. de Iſern *in ſape d c. 1. in
prin n 1. & ib. d.* Matth. de Afflict *n 1. & 22. de alien. feud.
pater.* per textum *l. Nam ita diuus de adoption. & l. fin. C.
de auctor præſt.*

Quo fundamento ſic iacto, non obeſt primũ huic
ſententiæ, ea quam ſuperius contra adduximus vul-
gata iuris regula, quod ſcil. liberum ſit cuilibet † de 37
re ſua ad arbitrium & libitum voluntatis ſuæ diſpo-
nere, *l. in re mandata, C. mand. cum ſimil.* Huic enim re-
gulę, illis ſolum in rebus locus relictus eſt, quę pleno
iure ad diſponentem pertinẽt, id quod hæ dictiones
(*de re ſua*) non obſcure præ ſe ferunt atq; ſignificant.
l. Quintus. 1. § argento. de aur. & arg. legat. Cum interim
feudum ad vaſallum pleno iure non pertineat, ſed
vtili ſolum ipſius Domino, & quidem non ſimplici-
ter, ſed eatenus duntaxat, quoad huius vitæ vſura
fruitur, ſit ſubiectum. *in d. c. cap. 1. quib. cauſ. feud. amit.*
ſicque quod conſequens eſt agnatis ſimul inueſtitis,
& ſpem ſuccedendi fouentibus, non niſi ad tempus
vitæ ſuæ præiudicare poſſit, Bald. *in cap 1. in princ. nu-
mer. 3. verſicul non ergo. de alienation feud. pater.* per illum
textum, & per textum *cap. 1. §. beneficium paternum. de
capit. extraord.* Et pertinet huc, quod in ſimili de
fructuario, (cui vaſallus † quodammodo exæqua- 38
tur, *dict. c. 1. § fin. quib. cauſ. feud. amit.*) legibus noſtris
ciuilibus cautum eſt ac proditum, quod is ſcilicet
feudum ſuum fructuarium, vlterius quam ad vitæ
ſuæ tempora, firmiter locare non poſſit, *l ſi quis do-
mum. §. 1. locat.* qua tamen de re non multo poſt la-
tius explicabimus, vtnun immerito videatur ſcri-
ptum reliquiſſe Bartol. *in l ſi quis vi. § differentia. nu 4.
de acquir. vel amitt. poſſeſſ.* quod dominium ſit † ius de re ſua 39
corpo-

corporali, perfectè diſponendi, niſi lege quis prohibeatur.

Quemadmodum & in propoſito noſtro vaſallus, ſi non lege, at certè conſuetudine feudorum,
40 legis enim † & conſuetudinis par ratio eſt & poteſtas. *l. de quibus. de legib. & §. ſed naturalia, Inſtit. de iur. natur. gent. & ciuil.* de feudo antiquo & perfecto, libere & perfecte diſponere prohibetur ſecundum ea, quæ modo deduximus.

Secundo, non refragatur ſententiæ noſtræ textus *in cap. 1. §. etſi clientulus. de alienat. feud.* Tametſi enim hic textus variis modis intelligitur, ſicuti ex ſcriptis Dd. ibidem, & Iohan. Thom. de Marin. *in tractat. de generib. & qualitatibus feud. lib. 1. tit. 2. num. 48.* abunde liquet: vere tamen ſi loqui volumus, negari haudquaquam poteſt, quod totum illud caput de alienatione feudi, ad hunc ſolummodo effectum loquatur, quatenus illa Domino præiudicet vel non præiudicet. Ex quo ſequitur *d. § ſi clientulus.* ſecundum ſubiectam (vt dici ſolet) materiam eodem modo ſimiliter accipiendum eſſe, *arg. l. ſi in vno. in princip. locat. l. inſulam. de præſcript. verb. & l. ſi ſtipulatus. in princ. de*
41 *vſur. cum ſimilib.* vt ſcilicet alienatio † feodi voluntate Domini facta, ſtabilis ſit, & permaneat illa quidem, ſed in præiudicium ſolius Domini, non autem in præiudicium agnatorum, vtpote, quibus per voluntatem vel conſenſum Domini præiudicium nullum generari poſſit, *d. c. 1. in princ. de alienatio. feud. pater.* Nec vero ad rem pertinet, quod in propoſito noſtro agnati de alienatione futura certiores facti, nunquam apparuerint, nec ſe declarauerint, an bona iam controuerſa, emere præ aliis noluerint, multoque minus alienationi contradixerint, ſciuerunt enim dubio procul, ius ſuum abſq; tali contradictione, ſibi durare & ſaluum remanere. *argumen. l. ſicut. §. Non videtur, quib. mod. pign. vel hypothec. ſol.* vel præterea ſuperuacaneam eſſe promiſſionem eorum, quibus iure ipſorum prouiſum eſt atque conſultum, *l. vnica. C. de thi. ſaur. libr. 10. cum ſimilib.*

Nunc reſtat, vt paucis declaremus, quo tempo-
42 re † agnati reuocare poſſint alienationem, qui quidem articulus, licet admodum ſit controuerſus, eo præſertim in caſu, quo alienator liberos (quemadmodum in propoſito vſu venit) habet ſuperſtites, & colligitur ex iis, quæ Dd. paſſim, in primis autem *in cap. 1 § hoc quoq; de ſucceſſ. feud. & in cap. 1 §. Titius filios, ſi de feud. defunct.* copioſe tradunt, & Iohan. Thom. de Marin. *in tractat. de generib. & qualitatib. feud. lib. 1. Tit. 2. num. 67. verſ. ex his infertur. cum 2. numeris ſeqq.* Communiter ſere tamen in hanc ſententiam diſceſſum eſt, quod agnati tunc, cum feudum antiquum minime legitime diſtractum eſt, alienationem reuocare viuo etiam patre, minime prohibeantur, ſi vero legitime, hoc eſt, voluntate & conſenſu Domini interueniente, alienatum fuerat, ſicuti in caſu noſtro contigit, reuocandi facultatem in effectu nullam habent, niſi mortuo demum alienatore. Aluarot. *in cap. 1. §. final. num. 23. qua fuit prim. cauſ. benef. amitt.* Dd. *in dict. c. 1 §. Titius filios.* vbi Andr. de Iſern *num. 1. verſic. quod filius ſtatim.* Aluar. *num. 1. & 4 ad fin. verſic op & extra* & Matth. de Afflict. *num. 6 ſi de feu. defunct.* & idem Matth. de Afflict. *in cap. 1. §. hoc quoq; num. 7. de ſucceſſ. feud.* Quo in loco ſe remittit ad ea, quæ Dd ſcribunt, *in cap. 1. qui ſucceſſ. teneant.* & ſcribit Iacob. de S. Georg. *in tractat. feud. ad verſ. & cum pacto. De non alienan. nu. 4.* Martin. Laudenſ. *in d. §. Titius filios. num. 11.* & Zaſius *in epitom. feud. in 9. parte de feud. alien. num. 30. verſic. ſi non conſenſerat.*

Cuius quidem rei hæc eſt ratio, quod vaſallus dominium ſuum vtile tantiſper, quoad nimis eſt vendere atq; alienare poſſit, ſecundum Matth. de Afflict. *in d. § Titius filios. num. 6.* per textum *d. c. 1. § hoc quoq; de ſucceſſio. feud.* & Bald. *in dict. cap. 1 in prin. num. 3. de alien. feud. pater.* Vbi dicit, quod vaſallus † alienan- 43
do præiudicet agnatis ſuorum liberorum ad vitam quod attinet. Cum enim ius vaſallo † non niſi ſu- 44
orum liberorum vita terminetur, *capit. 1. § final. in quibus cauſ. feud. amittat.* minime quidem mirandum eſt, ſi ius emptoris ſimiliter tandem perſeueret.

Nam reſoluto demum † iure concedentis reſol- 45
uitur etiam ius accipientis. *l. lex vectigali. de pignorib. l. post. § prædium de legat. 2. l. 1. in princip. C. ſi pig. pig. dat. ſit.* Andr. de Iſern. *in cap. 1. num. 6 qui ſucceſſ. teneant.* Bald. *in cap. 1. in princip. num. 7 de alienat. feud. pater.* Matth. de Afflict. *in cap. 1 num. 17 qui ſucceſſ. teneant. § hoc quoque, num. 6. de ſucceſſ. feud.* vbi in eandem ſententiam allegit textum *in l. ſi finita. § ſi de vectigalibus. de dam. infect. & in cap. 1. §. Rurſus quibus mod. feud. amittat.* & idem Matth. de Affl. *in c. 1. §. Titius filios. numer. 6. ſi de feud. defunct.*

Quamuis igitur nonnulli aliter ſentiant exiſtimantes, agnatos eo in caſu, quo vaſallo qui feudum abalienauit ſuperſtites ſunt filii, ad reuocandum feudum ſtatim, & quidem nullo reddito pretio, admitti. Bald *in d. c. 1 §. Titius filios nu. 2. ſi de feud. defunct.* Potiſſimum vero, ſi non in remotiorem agnatum, ſed in extraneum, (id quod in propoſito etiam noſtro accidit,) facta ſit alienatio. Ioan. Thom. de Marin. *in tract. de generib. & qualitatib. feud. lib. 1. tit. 2. num. 68. cum 2. ſeqq.* Attamen à contraria ſententia, quam & ipſe, quem modo nominaui Marin. *citato in loco* communiter receptam aſſerit, non temere eſt recedendum, per vulgata ad idem propoſitum ſuperius allegata.

Porro, quemadmodum agnati grauantur in eo,
quod alienationem † feudi legitime diuenditi, vi- 46
uente etiamnum & ſuperſtite alienatore, reuocare non poſſunt, ita rurſum in eo releuantur, quod poſt mortem eiuſdem alienatoris, ad reuocationé abſq; vllius pretii refuſione admittuntur *cap. 1. §. ſed etiam res, per quos fiat inueſtit. cap. 1. § porro, qual. olim feud. pot. alien.* & not. Doct. *in ſæp. ſæpiſſime dict. § Titius filios.* vbi Iacob. de Beluiſ. *verſ. oppo etiam.* & Aluarot. *num. 1. & 3.* & Mart. Laudenſ. *num. 7* & Zaſius *in epitom. feud. in 9. part. n. 30 verſ. ſi vero eo conſenſerant. cum ſimilib.*

Ac per ea quidem, quæ hactenus deducta ſunt primæ parti propoſitæ quæſtionis, Num ſcilicet, &
à quibus † emptori eorum, de quibus nobis inſtitu- 47
ta eſt diſputatio, bonorum feudalium nomine, controuerſia moueri aliquando poſſit, ſatis eſſe factum arbitramur. Nam quod venditor prætendit, creditores contentos eſſe oportere fructibus & commoditatibus feudi, donec ipſis fuerit ſatisfactum, id eo quidem in caſu locum haberet, quo feudum abſq; conſenſu Domini obligatum in cauſam Domini iudicati caperetur. Bartol. *in l. ſi finita. §. ſi de vectigalibus, num. 5. de damn. infect.* Dd. *in c. 1. §. quid ergo* vbi Andr. de Iſern. *num. 6.* & Matth. de Afflict. *num. 7. & 8. de inueſt. de re alien. fact. cum ſimilib. allegat.* per Curtium *in tract. feud. in 4 part. in explicatione vltimi cauſ. priuat. quæſt. 12 n. 101.* Cum tamen in propoſito noſtro feudum interueniente conſenſu Domini, à vaſallo ipſo legitime fuerit venditum atque alienatum, & de ipſius pretio creditoribus æs alienum venditoris

exolu-

exolutum, ſecundum ea, quæ in facti narratione commemorantur.

Reliqua igitur nunc eſt altera pars inſtitutæ quæſtionis, vbi dicitur; an non & qua ratione illa, de qua ſibi emptor timere neceſſe habet, controuerſia præcaueri, & ab eo, hę edibuſq; ipſius auerti poſſit. Quę ſane ardua turſum & difficilis eſt admodum quæſtio, & primo auditu quidē videri poſſit, forſan emptori eo ipſo quod Illuſtriſſ. & Clementiſſ. Princeps noſter I.G.D.S. bona vendita, in feudum ipſi concedere, & de euictione ſpeciatim cauere paratus eſt, quemadmodum ex concepto inſtrumento ad me tranſmiſſo perſpicitur. Iam nunc ſatis eſſe conſultum, ſecundum text. *in c. 1. in princ. de inueſt. de re alien. fact. & in c. 1. ſi de feud. vaſal. ab aliquo interpell. fuer.* & not. vtrobiq; Dd. & fac. text *in l. prætor. §. hoc interdictum. de oper. nou. nunciat.* præſertim cū is, quem honoris cauſa ante nominauimus, Illuſtriſſ. D. S. I. G. fratrem & reliquos agnatos venditoris aliquoties & quidem ſub pœna amiſſionis iuris ſui, ſimultaneæ inueſtituræ ſerio admonuerit, vt intra certum ac præfinitum tempus animi ſui ſententiam declararent, vtrum ill.ᵉ, de quo nūc agimus, bona ipſimet emere vellent, an vero non vellent, illi vero non ſolum Illuſtriſſimæ eius excelſitati, de voluntate ſua nihil vnquam ſignificarunt, ſed eandem quoq; ne reſpōſo quidem vllo ſunt dignati, vt habetur in eo, quod paulo ante dixi, concepto emptionis & venditionis inſtrumento, ex quo conſequi videtur, fratrem & agnatos defuncti, iure ſimultaneæ inueſtituræ, in effectu iam nunc cecidiſſe. Quādo enim de re feudali, vt in propoſito agitur, raro vel nunquam alia pœna imponēda eſt, quam pœna amiſſionis vel priuationis feudi, Innoc. *in c. cæterum. ad fin. verſic. & not. quod nunquam mihi, nu. 6. de iudic.* quod dictum, tanquam notabile, commendat Iacob. de S. Georg. *in tract. de feu. ad verb. dictiq; vaſalli promiſerunt recognoſcere n. 8. in fi.* Quapropter cum in caſu noſtro frater & reliqui agnati proximi venditoris Illuſtriſſ. Principi ac Dn. D.S. de re feudali præcipienti, dicto ſe audientes non præbuerint, iure tamen optimo, videtur Illuſtriſſima eius excelſitas, huiuſcemodi præceptum ſub pœna amiſſionis ſimultaneæ, edidiſſe, præſertim cum quilibet 48 Dominus feudi † iuriſdictionē habeat ordinariam, ratione tam rerum feudalium, quam vaſallorum. *d. c. cæterum. de iudic. c. 1. § final. de prohib. feud. alienat. per Feder.* & not. *vtroq; in loco* Dd. & Iaſon *in prælud. feud. nu. 55. cum ſimilib.* permiſſumque ſit iudicibus quibuſcunq; iuriſdictionem & auctoritatem ſuam, irrogatione mulctarum & pœnarum, ſuſtinere ac defendere. *l. ſi quis in princ.* vbi Bartol. Alexand. Iaſon & reliqui Dd. *ſi quis ius dicent. non obtemp. l. 1. §. quid ergo. de vent. inſpic. l. 3. §. 1. verſic. prius tamen. vbi pupill. educ. deb.* & fac. textus *in l. Lucius. de action. empt. & l. ad diem de verbor. obligation.* Cum reliquis eiuſdem generis allegat. per Ioann. Blanc. *in Epitom. iur. feud. libr. 2. capit. 1. Quibus modis feudum amitt. ad fin. mihi numero* 119.

Verum enimuero haud ſcio, an ii, quos ſæpe no- 49 minaui, frater & agnati † venditoris vi & poteſtate, huiuſcemodi præcepti pœnalis, ſimultanea inueſtitura poſſint priuari. Cum certi ſit & explorati iuris, 50 quod vaſallus † abſque culpa, feudo minime ſit priuandus, *c. 1.* & ibi Dd. *de feud. ſine culp. non amitten.* nec 51 iniuria quidem, cum pœna † adeoq; iniuria priuationis, ſine culpa antegrediente, locum habere nullo modo poſſit. *l. aliud eſt fraus. de verb. ſignificat. & l. ſancimus C. de pœn.* Iam vero certa ſunt genera † culpa- 52 rum, ob quas vaſallus feudi priuatione veniat mulctandus, quæ in libris feudorum paſſim enumerantur, & præſertim *in c. 1. per totum, quæ fuit prim. cauſ. benef. amitt.* Et licet alicubi dicatur: Cauſas † ingrati- 53 tudinis, in perſonis vaſallorum, nullo certo modo definiri poſſe. *c. 1. verſ. ſi enim, in quib. cauſ. feud. amittat.* nihilo tamen minus alio in loco, certa quodammodo præcepto, & quaſi regula quædā traditur, quod ſcilicet pœna amiſſionis feudi imponi debeat non ex iis ſolum cauſis, quæ in libris feudorum ſpecialiter recenſentur, ſed ex illis etiam, ob quas ſecūdum ius commune, exhæredationi, & repudio locus eſt relictus, vel etiam ex aliis ſimilibus, aut etiam ex grauioribus, *d. c. 1. § prædictis modis & §. Sed quæ natura. quæ fuit prim. cauſ. benefic. amitten.* Ex quo efficitur, ob alias non æque graues cauſas, vaſallum feudo haudquaquam eſſe priuandum, *argum. l. 1. §. huius rei. de offic. eius cui mandat. eſt iuriſdictio. l. qui teſtamento. § mulier. iunct. gloſſ. in verb. argumento, de teſtament. & dict. l. ex eo. de teſtib. cum ſimilib.*

Licet itaq; frater & agnati venditoris, nimis ſe ciuiliter in propoſito geſſerint, eo, quod ab Illuſtriſſ. Principe, ſæpiſſime admoniti nihil penitus reſponderint (nihil enim reſpondere † ſuperbum eſt, male reſpondere cōtumelioſum, ſecundum Ciceronem) 54 tamen hæc ipſorum ſiue inciuilitas, ſiue ſuperbia, non ſatis eſſe cauſæ videtur, quamobrem feudo, & ſimultanea inueſtitura excidant. Tum eas, quas paulo ante commemoraui, ob cauſas, tum idcirco etiam, quod pœna priuationis † nunquam locum habeat, niſi e legibus ſpeciatim & expreſſe irroge- 55 tur, *§ cum igitur. Auth. de non eligen. ſecund. nub. collat. 1.* Bald. *in Authent. de teſtament. Cod. de ſecund. nupt.* Alexand. *in l. etiam § 1. ſolut. matrimon.* Iaſon *in l. 1. num. 12. cum aliquot ſeqq. & in l. ſi quis maior. 30. ann. num. 8. Codic. de tranſact.* vſq; adeo vt ne ſufficiat quidem, pœnam huiuſcemodi priuationis legibus eſſe impoſitam, niſi inſuper ſententia etiam declaratoria interueniat, Alex. *conſ. 103. num. 7. lib. 1.*

Quibus ita poſitis ac fixis, facilis eſt & expedita reſponſio, ad dictum in contrariam ſententiam ſuperius adductum, videlicet, quod tunc, cum de re feudali agitur, raro vel nunquam alia pœna imponenda ſit, quam pœna priuationis feudi. Innocent. *in c. cæterum. ad fin. verſ. & nota, quod nunquam, num 6. de iudic. cum ſimilib. ſupra allegat.* Huic enim dicto ita demum locus eſt relictus, ſi præceptio vel prohibitio Domini talem quampiam ob cauſam fiat, ex qua vaſallus, feudi amiſſione mulctari alias poſſet, licet maxime comminatio pœnæ, nulla interceſſiſſet, ita notabiliter ſcribit Ioann. Blanc. *in Epitom feudor. libr 2. cap. 1. quibus mod. & in quibus caſib feud amittat. ad fin. mihi nummer. 119. argument. l. illius ſiſtum. de his, qui notant. infam.* Verbi gratia, ſi Dominus feodi, vaſallo mandat, ſub pœna amiſſionis feudi, vt appareat, præſtiturus vel ſeruitia perſonalia feudi nomine debita, vel iuſiurandum fidelitatis. Hiſce enim caſibus vaſallus amiſſioni rerum feudalium, dubio procul ſubiacet, ſi Domini præcepto non paruerit. Iacob. de S. Georg. *in tractat. feud. ad verb. dictiq; vaſalli promiſerunt recognoſcere. num. 9.* Nam etſi mandatum Domini nullā pœnæ comminationem contineret, nihilominus tamen vaſallus feudo veniat priuandus propter denegatam ſeruitiorum & fidelitatis præſtationem, *capit. 1. §. ſed non eſt alia. Quæ fuit prim. cauſ. benef. amitt. & c. 1. §. fin. per quos fiat inueſt.*

ſi vero

ſi vero dominus alia ex cauſa, vi & natura ſua, feudi
amiſſionem non habeat, ſub eadem pœna vaſallo
præcipiat quidpiam vel prohibeat, eo in caſu va-
ſallus feudum haudquaquam perdit, cum eiuſce-
modi præceptum non vitierit iuſta cauſa feudi a-
mittendi, quæ omnino neceſſaria eſt ad hoc, vt va-
ſallo beneficium adimi atq; extorqueri poſſit. *cap. 1.
de feud. ſine culpa non amittend.* & ſcribit Blanc. *in epitom.
feud. lib. 2. cap. 1. ad fin. num. 119. cum ſimilib.* Neq; enim
hoc caſu ſatis eſt quælibet cauſa, ob quam vaſalli
tanquam ingrati & beneficii accepti parum memo-
ris grauatur opinio, *cap. 1. in princ. verſ. non enim. in quib.
cauſ. feudum amittat. & c. 1. § ſed quia, verſ. illud enim qua
fuit prima cauſ. benef. amit.* at vero præceptum iuſtæ cau-
ſæ expers, in tali præſertim negotio, in quo requiri-
tur antegrediens cauſæ cognitio, nullius ponderis
eſt, ac momenti, Bartol. *in l. filiusfamilias §. Diui ad fin.
num. 25. de leg. 1. & in l. pater. §. Lucius Agrippa. nu. 1. de leg.
3.* Quibus in locis ad comprobandam hanc ſenten-
tiam, allegat Cyn. *in l. quoties, C. de fideicom.* ſed ſimpli-
cis tantum comminationis inſtar obtinet, quæ nul-
lam affert parendi neceſſitatem, *l. interuentio. & l. pro-
gramma. Cod. de comminat. Epiſtol. cum ſimilib.* allegat. per
Iacobin. de S. Georg. *in tractat. feudor. ad verb. dictiq; va-
ſalli promiſerunt, illud recognoſcere, num. 9. & 10.*

Vt igitur emptori & hæredibus eius recte & ple-
ne conſulatur, non parum atq; adeo plurimum re-
tulerit, ſi contractui emptionis & venditionis inſe-
rantur clauſulæ, *ex certa ſcientia & de plenitudine poteſta-*
56 *tis.* Harum enim clauſularum † tanta eſt vis atque
poteſtas, vt non ſolum caſibus, quibus princeps eam
adhibet, nihil opponi poſſit, quod gratiam & bene-
ficium principis infringat, Bald. *in proœm. decretal. col.
4. ſed ne Principi quidem dici queat, cur ita facis?* idem
Bald. *in prælud. feudor. column. 9. verſ. ſed pauca de Principe.*
quin etiam contra illud, quod Princeps facit ex cer-
ta ſcientia, nemo penitus ſit audiendus, ſed quilibet
illud ipſum in dubium reuocare præſumens, omni-
no & quidem perpetuo indicto ſilentio ſit repellen-
dus, Bart. *in l. conficiuntur, §. Codicillis. de Codicill.* & Bald.
in cap. 1. verſ. ſi quis autem, in princ. per illum textum *de
pac. Conſtan. cum multis ſimilib. allegat* per Dec. *conſil. 191.
in quo agitatur. num. 3.* Item *in conſ. 516. Quoniam cauſa
noſtra, num. 8. & 12. & conſ. 655. viſo eleganti conſil. num. 19
cum 15. ſeqq.* & tr. dit prolixe admodum Iacob. Phi-
lip. Por. *lib. 1. concluſ. 1.* tametſi enim literæ & reſcripta
57 Principum † iuſte in dubio accipienda ſunt, & ita
demum, vt in alterius detrimentum vel iniuriam
minime redundent, *l. 1. §. merito, & §. ſi quis à Principe,
ne quid in loc. public. & l. cum auus. C. de emancipatio. liber.*
58 Propterea quod Principi nihil † placere intelliga-
tur, præterquam id, quod æquum & iuſtum eſt, *l. fin.
C. ſi contra ius, vel vtilit. public.* Vſq; adeo vt licet maxi-
me conſtet, Principem metas iuſtitiæ excedere vo-
luiſſe, nunquam tamen videtur eas, niſi modice
tranſiluiſſe, *l. quoties. C. de precib. Imperator. offerẽd.* & not.
Bald. *l. 1. num. 1. Lectur. num. 1. & 6. de conſtitut. Princip.* at-
tamen hanc præſumptionem veritati in contrarium
apparenti, cedere neceſſe ſit, *c. veritate, & c. conſuetudo,
8. diſtinct.* Feder. de Sen. *conſil. 71. Benedictus ſeruus ſeruo-
rum Dei. col. final.* & Oldra *conſ. 21. num. 2.* nec immeri-
59 to quidem cum veritas ſit † probatio probata, non
indigens diſcuſſione vel diſceptatione fori. Cyn. *in l.
Nam ita Diuus,* & ibidem Dyn. *addit. de adopt.* Innocen.
in cap. cum inter vos, de conſuet. & Bald. *in l. cum Imperator.
de ſtatu homin.* Quos refert & ſequitur Hippolyt. de
Marſil. *in pract. crimin. § ſecunda quæſt. num. 17.* atqui de
veritate in contrarium conſtat, & illa ipſamet inſer-
tione clauſularum, *ex certa ſcientia, & de plenitudine po-
teſtatis,* vtpote ex quibus liquet, quod Princeps illis
etiam præiudicare noluerit, qui vel ius, iam nunc
quæſitum habent, Caſtrenſ. *conſ. 105. de uat. prædict. col.
2.* Alex. *conſ. 2. viſis Codicillis, num. 14. lib. 1.* & Dec. *d. conſ.
191. num. 3.* quæ cum huiuſcemodi ſint, conſequens
eſt, illis multo magis præiudicium, per inſertionem
talium clauſularum, generari poſſe, qui non de iure
iam quæſito perdendo, ſed de iure adhuc quærendo
certant, *argum. l. patre furioſo, de his qui ſunt ſui vel alien.
iur. l. final. C. de codicill. l. final. § ſin autem creditores Cod. de
iur. deliberan. & l. final. C. de acquirend. poſſeſſ. cum ſimilibus.*
Sicut in propoſito noſtro, frater & reliqui agnati
venditoris, vtpote, verbaliter ipſi quoq; inueſtiti,
ipſi ſolummodo non tam de iure quæſito amitten-
do, quam de iure quærendo agunt. Cuius rei lo-
cupletiſſimus auctor & teſtis eſt Dec. *in conſ. 269. con-
ſultus ab illuſtri Domino. num. 6. 7. 8.* vbi in caſu noſtro
pene ſimili notabiliter reſpondit, quod valeat pri-
uilegium vel reſcriptum, quod agnati remouentur à
ſucceſſione feudi, ea ratione, quod ſuperſtite adhuc
vaſallo nihil iuris etiamnum ſit quæſitum agnatis,
præſertim ſi eæ, quas ſæpe iam diximus, clauſulæ, *ex
certa ſcientia & de plenitudine poteſtatis,* priuilegio & re-
ſcripto aliquo inſerantur, & cauſa aliqua ſubſit,
quamobrem princeps huiuſcemodi clauſulas ad de-
rogandum iuri vlterius vſurpet, quemadmodum in
propoſito noſtro non vnum aliquod, ſed multa hu-
iuſce rei commoda ſubſunt, nempe neceſſaria cauſa
alienationis, cum creditoribus venditoris alia ratio-
ne ſatisfieri non potuerit, Illuſtriſſimi item Princi-
pis I. G. exiſtimatio, ne videlicet id, quod per Illu-
ſtriſſimam ipſius excellſitatem hocce in negotio a-
ctum eſt in irritum vocetur. Præterea ne emptor, qui
interueniente conſenſu Domini, imo à Domino et-
iam ipſo, illa, de quibus hic loquimur, bona multis
aureorum millibus comparauit, decipiatur, tantaq;
pecuniæ ſumma iam nunc erogata ac ſoluta miſere
fraudetur. Denique, ne venditor, & viuus apud cre-
ditores ſuos de fide non ſeruata in periculum ve-
niat, & mortuus iniuria quodammodo afficiatur, ſi
ob nõ ſoluti æris alienationem, hæredem ſuum non
eſſet habiturus, cum interim eo in caſu, quo Dec. ex
facto conſultus reſpondit, *d. conſ. 269.* vnica dunta-
xat, eaq; ipſa, non vſq; adeo vrgens ſubfuerit cauſa,
nempe remunerationis.

Eſt autem hoc loco animaduertendum, quod
cauſas, quibus Princeps adducitur, ad inſertionem
vel vſurpationem prædictarum clauſularum, iuſtas
aut releuantes eſſe neceſſario non requiritur, ſed eas
quales quales & nouas duntaxat eſſe, ſufficiat
Bald. *in l. reſcripta, col. 3. num. 10. C. de precib. Imp. offerend.*
Tametſi enim ſecundum alios quoſdam talem ſub-
eſſe cauſam oporteat, quæ publicam vtilitatem re-
ſpiciat, Bart. *in l. quæcunq; in fin. C. de fid. inſtrumento &
iur. haſt. fiſcal. lib. 10.* & Alex. *conſ. 136. viſo & examinato
proceſſu, num. 12. lib. 1.* hoc tamen intelligendum eſt, eo
in caſu quo aliquid tollitur, quod iure gẽnium quæ-
ſitum eſt, ſecus autem res ſe habet, ſi de illo auferen-
do ageretur, quod iuris tãtum ciuilis beneficio eſſet
quæſitum, tunc enim non requiritur cauſæ publica
vtilitas, ſed ſatis eſt cauſa cum priuata vtilitate con-
iuncta, Crauet. *in tract. de antiqu. temp. in 1. part. §. 1. nu.
51. & 52. col. 2.*

Quapropter cum Princeps dominium vel ius al-
teri nunc quæſitum, de plenitudine poteſtatis, abſq;
vlla

vlla etiam cauſa poſſit auferre, *l. item ſi verberatum, §. 1.* & ibi Angel. dicens eos, qui contrariam ſententiam ſuſtinere ni uutur, mentiri. *de rei vendicatio. l. cui-ƐƐus. l. ſi priuatus, qui & à quib manumiſſ. lib. non fiant. l. certa forma, C. de iur. fiſc. lib. 10. cum ſimilibus.* quanto igitur magis idem locum habeat, neceſſe eſt in caſu noſtro, quo non ſolum, de iure adhuc quærendo agitur, ſed multæ etiam graues vrgent cauſæ, quamobrem hãc, de qua agimus, venditionem bonorum feudalium reuocare minime conueniat *argum auth. multo magis, Cod. de ſacroſanct. eccleſ.* & pertinent huc quæ tradit Alex *conſil 156. viſo & examinato proceſſu, num. 1. lib. 1.* vbi in hanc ſententiam, quod princeps alterius ſuum, ex cauſa detrahere poſſit, permulta allegat, præſertim cum vtile dominiũ, quod vaſallo competit, *c. 1. §. rei autem, de inueſt. de re alien. fact.* licet maxime iam nunc quæſitum eſt, iuris ſit duntaxat ciuilis, Dec. *dict. conſ. 269. num. 5.* per ea quæ ſcribit Bart. *in l. ex hoc iure, numer. 5. de iuſt. & iur.* & ea, quæ iure ciuili acquiruntur, multo minori ac faciliori negotio tollantur, quam ea, quæ iure gentium ſolent acquiri, Bald *in l final. num. 6. verſ. ſed immediate opponitur, C. ſenten. reſcin. non poſſ.* Angel. *in d. l Lucius, de euictio.* Caſtrenſ. *in l. 3. num. 4. de teſtam. & l cum heredes, ſu priuc. de acquir. poſſ.* quos *prædict. in loc.* refert & ſequitur Decius.

60 Ex quo etiam fit, quod ius † præſcriptione adeoque iure ciuili quæſitũ, princeps de plenitudine poteſtatis, tollere modis omnibus poſſit. Alb. de Roſ. *in l. quoties, C. de precib. Imperator. offerend.* & Dec. *in cap. quæ in eccleſiarum, de conſtit.* quorum ſententiam commemorat, & ſequitur Marcus Antonius Natta *in conſ 511. vniuerſitas, numer vndecimo, libr. 3.* & explicat latius Crauet. *in tract. de antiquit. temp. 1 part §. 1. n 49.* nec quidem iniuria, cum ius ciuile vel poſitiuum in ſolius principis authoritate cõſiſtat, ideoq; mirandum non ſit, quod ipſum de plenitudine poteſtatis abſq; vlla etiam cauſa poſſit tollere, Bald. *in l. reſcripta, col fin. nu. 12. C. de precib. Imper. offeren.* & Crauet. *in tract de antiquit. temporum, in part. 1. §. 1 n. 38.* per textum *l princeps, de legib. & l. digna vox, C. eo tit. cum ſimilib.* & ſi forte quis diceret, ea quæ de iure vel dominio alteri auferendo paulo ante deduximus, in principe ſolum Romano, vel Imperatore locum habere *C. in dict. l. quoties, de precib. imperat. offeren.* vbi in ſpecie

61 ſcribit, quod ius alterius † auferre nemo poſſit, quã Cęſar vel ſummus pontifex, alijs vero ſuperiorẽ non recognoſcentibus veluti Marchionibus, Comitibus & reliquis eiuſdem generis magnatibus, huiuſcemodi poteſtas haudquaquam competat. Idemq; ſcriptũ reliquit Io. Franc. Balb. *in tractat. præſcript in 5 parte 5.*

62 *partis princ. 8 quæſt.* principem (inquiens) poſſe † derogare iuri per præſcriptionẽ quæſito, adiecta clauſula, *non obſtante*, ſed non inferiorem à principe In promptu eſt reſponſio, quod ſcilicet Duces, Princi-

63 pes † Marchiones & Magnates, cum regali dignitate perpetuo inueſtiti, tantundem iuris habeant & poteſtatis, in regionib & populis ditioni ſuæ ſubiectis, quantũ habet Cæſar in imperio Rom. *in cõſ. viſis codicillis, n. 8. & 9. li. 1.* vbi in hãc ſententiã allegat Caſt. *in conſ. 125. ſuper primo dubio. ad fi. & conſ 34. col. fin lib. 2.* & not. Fran. Curt. *in tract. ſ. udor. in 2. part.* vbi de feudo laico explicat, *2. princip. quæſtio. numer. 6 & 7.* vbi bene multa in hanc ſententiam adducit. Quin etiam non deſunt, qui dicant, non ſolum Duces,

64 Principes † & Marchiones, verum etiam ciuitates rem & dominium priuato ex cauſa poſſe auferre, Roman. *conſil. 301. in caſu propoſita conſultationis.* Quem refert & ſequitur Dec. *d. conſ. 269. conſultum ab illuſtri Domino, num. 4. ad fin.*

Quocirca, (vt præſens reſponſum tandem aliquando concludamus) nõ parum, atq; adeo plurimum retulerit, ſi inſtrumento, tum emptionis & venditionis, tum etiam inueſtituræ eæ, quas ſæpe iam diximus, clauſulæ, *ex certa ſcientia, & de plenitudine poteſtatis*, omnino inſerantur, quemadmodum ſupra iam diximus, adiunctis etiam vel ſpeciatim numeratis cauſis, ob quas Illuſtriſs. princeps L. G. illa de quibus diu nunc multumq; diſputamus, bona feudalia, Ioann. F à F. vendiderit, ſecundum ea, quæ prolixe tradit Crauet. *in tractat. de antiquitat. temporum. in 1. par. §. 1.* præſertim *num. 25 29. & 30.* id quod abſentibus etiam fratreq, & agnatis non citatis Eraſmi à W. fieri iure optimo poteſt Cũ ex certa ſcientia & de plenitudine poteſtatis, parte etiam non citata rite ac recte procedatur, Hoſtienſ & Anton. de But. *in c. in noſtra.* & ibidem Ioan. de Imol *de procurator.* & Alexand. *conſ. 16. in cauſa & lite, & conſ. 30. ponderatis, libr. 5.* quos authores commemorat & ſequitur Dec. *in ſæpe d. conſ. 169. nu. 8 ad fin.* quo ipſo etiam in loco prudenter & caute admonet, in hiſce & ſimilibus cauſis eo amplius maioris ſecuritatis & dubitationis tollendæ gratia, adijci eodam quoq; clauſulam, *non obſtante*, hunc fere in modum: *non obſtantibus quibuſcunq; iuribus & diſpoſitionibus feudorum ſeu rem agnatorum concernentibus:* inprimis vero non obſtante, *cap 1 de alienatio feud pater. c. 1. §. Titius filios, ſi de feud. defunct & c. 1. §. ſed etiam res, per quos fiat inueſtit. cum ſimilib.* Quibus omnibus & ſingulis ex certa ſcientia, & de plenitudine poteſtatis, ſpeciatim & expreſſe derogamus. Quod quidem Decij conſilium, tanquam prudens & ſalutare, emptori omnino ſequendum eſſe, cenſeo. Et quoniam nonnulli s in hac eſſe ſententia ſupra admonuimus, vt ſolum principem vel Imperatorem Romanum, non autem alios ipſo inferiores, veluti Duces, Marchiones & Principes habere poteſtatem exiſtimant, re vel dominio ſuo quempiam priuandi, Caſtrenſ. *in l. quoties, num. 2. verſ. adde vnum, C. de precib. Imperatori offerend. cum ſimilibus ſupra allegatis*, non abs re faciet emptor ſi maioris etiam cautionis gratia, confirmationem emptionis & inueſtituræ, à ſacra Cæſarea Maieſtate impetrauerit operãq; dederit, vt omnes illę, quas paulo ante recenſuimus, clauſulæ huiuſcemodi confirmationis ambitu comprehendantur, *argum. l. qua dubitationis, de regul iur. & leg. qua in teſtamento*

His itaque perſcriptis relatum eſt mihi à magno quodam viro huius negotij optime conſcio, quod frater & agnati venditoris, ſimultaneæ inueſtituræ renouationem nunquam petierint, ſicque ſecundum vſurpatam (vt ipſe aiebat) hiſce in locis peculiarem conſuetudinem, tali ſimultanea inueſtitura iam dudum exciderint, cuius rei etiam locuples teſtis eſt celeberrimus, & expertiſſ. Germaniæ noſtræ Iuriſconſultus † Hieronymus 65 Schurph. *in conſil. decimo ſexto, ſuper poſita conſultatione, cent. 1.*

Dum ibidem ſcribit, quod ijs in locis, vbi collaterales ratione ſimultaneæ inueſtituræ, vel coniunctæ manus, (quam appellãt) ad ſucceſſionem feudi vocantur, generali conſuetudine ſit vſurpatum, vt ij,

quos modo diximus, agnati & collaterales poſt mortem, poſſeſſores vel Domini feudi intra annum & diem renouationẽ inueſtituræ petere neceſſe habent. Sicq; quoq; obſeruari inquiens in terris Saxoniæ, vbi collaterales non ſuccedunt in feudo, etiam antiquo, niſi ſimultaneam habeant inueſtituram, Germanice die geſampte Hand.

Quæ quidem conſuetudo ſi ita haberet, res plana eſſet atq; expedita. Cum enim ius ipſum feudorum, quo cauetur, quod vaſallus, qui necdũ in poſſeſſionem feudi venit, inueſtituram petere non teneatur, Dd. *in c.1.* Aluar. *num.11.* & Præpoſ. *n.3. qua fuit prim cauſ. benef. amitt.* & idem Præpoſ. *in c.1. num. 2. quo temp. mil. inueſtit. pet. debeat* & Zabarel. *in c. 2. ex. de feudu.* vſu ac conſuetudine ſit receptum, *cap. in princip. verſ. in iudicio etenim, & verſ. legati autem, de feud. cognitio.* non dubium eſt, quin contraria conſuetudine poſſit immutari, *arg. l. de quibus, de legib. § ſed naturalia, Inſtit. de iur. natur. gent. & ciuil. l. ab emptione, de pact. l. prout quiſq;, de ſolutio. l. fere quibuſcunq;, & l. nil tam naturale, de reg. iur.*

66 Sed quoniam conſuetudo † in facto conſiſtit, *c. 1. de conſtitutio, lib. 6.* adeoq; quod conſequens eſt, probatione indiget, *l. quacunq;, § fin. de public. in rem act.* haud ſcio, an nuda Doctoris Hieronymi Schurpffii aſſeueratio ſatis ſit ad eandem comprobandam: tā-

67 etſi enim non deſunt, qui Doctori † conſuetudinẽ aſſerenti fidem adhibendam eſſe cenſent, Bar. *in l. de quibus, in 4. quæſt. princ. nu. 21 de legib.* Idem Bart. *in l. 1. C. de dignitat. lib. 12.* Præpoſ. *in c. 1. § præterea ducatus. de prohib. feu. alienatio. per Feder.* Præſertim ſi Doctor ſit authoritatis magnæ & de conſuetudine eius loci atteſtetur in quo ſolitus eſt commorari, Matt. de Afflict. *in c. 1. num 35 de feud. cognitio.*

68 Veruntamen verior eorum mihi † videtur eſſe ſententia, qui dicunt, dictum Doctoris de conſuetudine vel obſeruatione atteſtantis fidem non mereri, niſi huiuſcemodi conſuetudo & obſeruantia aliter probetur, quod ad Doctoris officium & curā non pertineat, de conſuetudine, quæ eſt facti (quod prudentiſſimos etiam quoſq; non raro ſolet fallere *l. 2. de iur. & fact. igno.*) iudicium ſuum interponere. ſed ius interpretari, deq; eo reſpondere, Alex. *in l. poſt dotem, num. 9. ſol. mat.* Iaſon *in d. l. de quibus, n. 89 de legib.* Ioan. Cāpeg. *in tract. de dot. in 3 part. quæſt. 154.* & Ioan. Vaſ. *in tr. de lucro dot. quæſt. 26 num. 14* Idq; tunc potiſſimum procedit, quando de conſuetudine, iuri cōmuni contraria agitur. Illa enim modis omnibus legitime probanda eſt Bald. *in l. conſentaneum, verſ. 5. oppoſitio, C. quomod. & quand. iud.* quem referunt & ſequuntur Alex *in d. l. poſt dotem, num 29.* & Iaſon *in l. de quibus, n. 89.* Quanquam interim ſilentio prætermittendum non eſt, aſſeuerationem præcellentis Doctoris de conſuetudine atteſtantis, ſi non plenā probationem (vt paulo ante diximus) at certe præſumptionem quandam inducere, per quam onus probādi contrarium in partem aduerſam transferatur, ſecundum Crau. *in conſil. 166. licet plurimi præſtantiſſimi Doctores, num. 9. & in reſpon pro genero, n. 476.* vbi hanc ſententiam communiter receptam eſſe teſtatur cū infinitis pene ſimilibus allegatis per Iacob. Philipp. Port. *concluſ. 24. Doctori atteſtanti, lib. 1 concluſ. & regular.* quo in loco hunc articulum in vtramque partem prolixe admodum diſputat, atque examinat.

CONSILIVM VI.

SVMMARIA.

1 *Doctores omnes, imprimis conſulentes breuitati ſtudere debent.*
2 *Debitor cautionem exponens, vel obligationem creditori ſuo dans, confeſſioni ſuæ ſtare debet.*
3 *Nemo ſuo facto proprio contraire debet, etiamſi de iure non ſubſiſtat.*
4 *Promiſſio ſub fide & dignitate principum facta, inſtar iuriſiurandi obtinet.*
5 *Solutionis inſtrumentum cui ſemel datum eſt, is amplius moleſtari vel inquietari non debet.*
6 *Oratio vel diſpoſitio generalis tantum quoad omnia operatur, quantum ſpecialis, quoad ſpeciatim enumerata.*
7 *Qui magiſtratus iure alienationis, non ſucceſſionis ad dignitates ſubuehuntur, obligationes ſuorum prædeceſſorum ratas habere non debent.*
8 *Qui lucrum ex aliqua perſona capit, eiuſdem quoq; factum præſtare debet.*
9 *Pater & filius vna eademque perſona eſſe cenſetur: ſicut heres & defunctus.*
10 *Cautio nuda & indiſcreta confitenti non obeſt.*
11 *Quietationes vel liberationes debiti ſolutionem optime probant.*
12 *Scriptura priuata incommodum ſcribentis regulariter non probat.*
13 *Cura rationum reddendarum de ære alieno cui incumbit, is de omnibus, quæ ab eo geſta ſunt, fidem præſtare debet.*
14 *Inſtrumenta & ſcriptura publica de magnis ſummis aris alieni fieri ſolent.*
15 *Perſona eius, qui antegrediente mandato pecuniam nomine mandantis expendit, expreſſe per mandantem approbari cenſetur.*
16 *Procuratoris rationibus, iuramento ſcribentis interueniente, quando credatur.*
17 *Summa parua an etiam ſine inſtrumentis vel quietationibus probetur & quando.*
18 *Expenſa magna quando libro rationum adminiſtratoris probentur.*
19 *Argumentum à contrario ſenſu in iure eſt validiſſimum.*
20 *Libro rationum manu alterius ſcripto cur maior fides adhibeatur, quam ipſius adminiſtratoris.*
21 *Vox & depoſitio tertij pro aliquo tanquam verum teſtimonium quando probet.*
22 *Scriptura & teſtium depoſitio à pari procedunt.*
23 *Proteſtatio animum & intentionem agentis quando declaret.*
24 *Emens cum pacto de retrouendendo, fit dominus, & fructus ex re tali pacto mandata, facit ſuos.*
25 *Actus diiudicatur ſecundum formam & effectum, non ſecundum verbalem diminutionem.*
26 *Rei alicuius forma & effectus magis attenditur, quam denominatio.*
27 *Obligatio in contractibus re celebratis in maiorem ſummam contrahi non poteſt, quam reuera data aut numerata eſt.*
28 *Mutuum eſt contractus re celebratus.*
29 *Adminiſtratores quilibet rationem ſuæ geſtæ reddere tenentur.*
30 *Inducta ad verum finem, contrarium effectum operari non debent.*
31 *Ratio modi nulla habetur, niſi effectus habeatur.*

32 Con-

32 *Contractus ex conuentione legem accipit.*
33 *Contractus quidem ab initio eſt voluntatis, ex poſtfacto autem neceſſitatis.*

DEI OPT. MAX. AVXILIO
humiliter implorato.

Deß D. H. von S. Handlung/mit C. F. D. zu B.

1 Demnach hochlöblicher ſeliger gedächtniß C. F. J. M. B. Schulden halben/ (ſo auch eines theyls von G. zu R. herrüren/ vnd derowegen widerumb S. Churf. G. 10000. Thaler empfangen haben ſollen) an dem Keyſerlichen Kammergericht verklagt worden. Habē S. C. F. G. ſolcher execution vorzukom̃en/ ſich mit D. B. ſolch ſchuldverſchreibung vm̃ 41000. Thal. ab zulöſen eyngelaſſen/ alſo daß auß mangelung Geldt D. B. die Schuldbrieffe/ darauff am Cammergericht zu hochged. chtē ſchulden deß C. F. geklagt/ nit gäntzlich an ſich bringen/ noch zu rechtfertigung/ viel weniger die darüber zugeſagten Gelder/ darüber vollkömmlich J. C. F. Gn. verſetzen können.

In ſolcher Handlung ob wol allerzeit/ allerſeyts bewilliget/ geſchloſſen/ verbrieffet vnnd verſiegelt worden/ doch alſo faſt zwey jahr lang ſtecken blieben.

2 Darauß weyl hochgedachter C. F. allerley nachtheyl (wie ſolches nachfolgende S. C. F. G. quitantz ſub E. gibt) zubefahren gehabt/ vñ ſonderlich weil dieſelben ſchuld verſchreibung ſich mit eyngeſchäufften Zinſen/ auff ein viel höhers erſtrecket/ dieſelbe zu L. F. vnd an andern orthen zuverkauffen außgebotten/ welches etliche J. C. F. G. Räthe erfahren/ jhrem Herren vorbracht/ vnd darob wie ſolchem vnrath zuvorkommen/ Gelt zu löſung der Brieffe auffgebracht werden möge/ iſt darauff der von S. Hauptmann zu B. vorgeſchlagen worden.

3 Als haben J. C. F. G. denſelben vnnd T. M. mit Credentz zu dem von S. abgefertiget/ gnedigſt geſunnen/ dieweil der von S. mit L. Kauffleuthen etwan bekendt ſo woll er S. C. F. G. zu ehren vnd gefallen ſolche Schuldverſchreibung an ſich bringen/ wolte dann S. C. F. G. mit jhm ferrner darauß handeln vnd jn genugſamen verſichern. Hat jhm derwegen auch folgende in der Faſten zu W. vnnd P. auch endtlich in der Marterwochen deſſelbigen 61. Jahrs/ durch obgedachten T. M. vnnd A. von R. nachmals erſuchen vnd durch Credentz gnedigſt an jhn geſunnen laſſen/ ſich ſolcher handlung halben zu jhrer Churfürſtlichen Gnaden in der Oſterwochen gegen C. an der S. zubegeben/ welches von dem von S. vnterthenigſt gehorſamlich geſchehen. Vnd iſt allda zwiſchen viel vnnd hochgedachtem Churfürſten vnnd dem von S. einen Kauff jnnhalts Copia B. geſchloſſen/ nemlich daß von hochgedachtem Churfürſten dem von S. 4125. Thaler auß dem Ampt L. vnnd deſſelben verſchrieben zugehörungen eynkommen/ jährlichen in der Oſterwochen fünff vnnd ſiebentzig tauſendt Thaler zu D. B. widerkäufflichen verkaufft ſeyn/ darauff auch jhrer Churfürſtlichen Gnaden dem von S. das Ampt L. alſo widerkäufflichen eyngereumet hat/ dareyn gewieſen/ auch in gerühliche gewähr geſatzt/ vnd jhm die Vnterthanen pflichtbar gemacht/ alles nach fernerm beſage deß obgemeldten Kauffbrieffs.

4 Darein auch folgendt der Durchleuchtigſte hochgeborne Fürſt vnnd H. J. G. M. B. jetziger zeit Churfürſt/ gnädigſt auch mit verzeihung aller exception/ nach beſage deß Kauffbrieffs, gewilliget/ ſolchen auch mit ſeiner Churfürſtlichen Gnaden angehengtem Secret bekräfftiget vnd eygener Handt vnterſchrieben hat. Wie dann auch S. damals Fürſtliche Gnade vermöge derſelben dem von A. zuſchreiben/ allhier ſub C. in der erſten geſtallten Notell der Kauffsverſchreibung vber L. ſonderlichen allein eines Puncts halben/ nemblich dz dareyn geſetzt geweſen/ J. F. Bruder A. E. S. hochlöblicher vnnd ſeliger gedächtniß/ als ein M. B. auch mit beſchrieben ſeyn/ vnnd Sigeln ſolte/ bedencken gehabt/ ſonſten allenthalben wol darmit zufrieden/ vnnd darüber dem von S. zuſchreibet das vertrawen zu viel vnnd hochermeldten ſeiner Churfürſtlichen Gnaden Vatter/ vnnd S. nunmehr Churfürſtlichen Gnaden zutragen/ daß ſolches jhm dem von S. zu gar keinem nachtheyl gereichen ſolle/ ſondern alles/ ſo jhm bewilliget vnnd verſchrieben worden/ nuhn ohne das Fürſtlichen vnnd auffrichtig gehalten werden ſolle.

5 Darauff auch hernacher mehr vnnd hochgedachter M. H. G. die offtberührte Kauffsverſchreibung/ wie oben gemeldt/ mit vnterſiegeln/ beſchrieben vnnd vollnzogen/

zogen / vnnd der von S. vber die zu ſich/ auff viel vnnd hochgedachtes Churfürſten begehren / gebrachte Brieffe / ſein Gelde außgezehlet / vnnd die Summa der fünff vnnd ſiebentzig tauſendt Thaler auff das Ampt L. für volle vnnd endtlichen auch den L. V. T. M. gezahlt/der jnen auch derwegen gäntzlich den funffzehenden Octobr. Anno 61. quittirt hat/ vermöge der Copey D. vnnd jhm darüber ein ſonderliche quitantz von hoch vnnd mehrermeldtem Churfürſten/zuverſchoffen verſchrieben / wie dann auch geſchehen/ vnnd derſelb Churfürſtlich quitantz Copey ſub E. darinnen ſonderlichen außtrücklichen/wie die zahlung der fünff vnd ſiebentzig tauſent Thaler geſchehen/nemlich / daß ſolche Summa erſtlichen eine Verſchreibung / vber ein vnnd viertzig tauſent Thaler auff O. B. lautet/ſampt andern darzu gehörenden Brieffen vnnd Siegeln / ſo ſamptlichen J. C. F. Gnaden in ſonderem nachtheyl/ ſonſten in andere Hände weyter hette können gebracht werden/vnnd die mehrgenandte Summa der ein vnnd viertzig tauſendt Thaler / durch die darinnen benanndte zu L. jhrer Churfürſtlichen Gnaden zu gutem/ vnnd auff jhrer Gnaden begehren behandelt / an ſich bracht / vnnd zu jhrer Churfürſtlichen Gnaden Handen widerumb beantwortet/ vnnd dann darzu vier vnnd dreyſſig tauſendt Thaler bahres Geldts erleget/ vnnd alſo die offtbenandte Summa der fünff vnd ſiebentzig tauſent Thaler auff das Ampt L. vollkömmlichen quitirt / auch mit dieſem anhang / da er gleich an der Behandlung vnnd eynlöſung / erwehneter Verſchreibung der ein vnnd viertzig tauſendt Thaler / vnnd denn andern darzu gehörenden Brieffen vnd Siegelen/ einen vortheyl gehabt/ etwas weniger dann ein vnd viertzig tauſendt Thaler / darfür gegeben hette/daß doch ſolches mit J. Churfürſtlichen Gnaden wiſſen vnnd willen geſchehen / vnnd ſolte jm oder ſeinen mitbeſchriebenen deßhalben in der Widerzahlung nichts entzogen noch abgebrochen werden / welche quittantz auch mit hoch vnnd vielermeldten jhrer Churfürſtlichen Gnaden eygenen Handt vnterſchrieben / vnnd derenthalben auff den tag Franciſci datirt iſt / weil die volle vnendtliche Bezahlung deß Reſts der mehrermeldten fünff vnd ſiebentzig tauſende Thaler / im Leiptziſchen Michaelis Marckt deſſelbigen 61. Jahrs geſchehen iſt / auch vermüg obgedachtes T. M. quitantz/welche etwz langſamer vnd den 5. Octobr. als er widerumb vom Leipziger Marckt gezogen / datirt iſt / vnnd die mehrernandte Churfürſtliche quitantz außzubringen / den von T. M. derowegen zu einer Verſicherung vbergeben.

Auff ſolches folgendts T. M. dieſelbe benandte Churfürſtliche quitantz dem von S. alſo vberantwortet/ hat er derowegen alle Brieffe vnnd Siegel / auch andere quitantz / die er vnnd andere ſonſten zuvor / dem von S. vber die Zahlung/ wie die Poſtenweyſe gefallen / gegeben/ wider begert/ die jhm auch S. ohne ferrner nachdencken gegeben vnnd zugeſtellt/weyl der Hauptbrieff der Kauffsverſchreibung/ vollnzogen / er auch eine general quitantz / der vollen Zahlung von viel vnnd hochgedachtem Churfürſten ſelbſt vnterſchrieben bekommen / ſich dardurch ſelbſt genugſam jederzeit verſehen zu ſeyn geachtet / wie noch/ vnnd daß derowegen keiner ferrner Beweyſung bedürffe/ weyl er die Hauptverſchreibung deß Kauffs/ vnd Churfürſtl. quitantz der vollen Zahlung jederzeit im Original hierobengemeldten Copien der Verſchreibungen/ gleichlauts auch vorzulegen hat.

6 Ferrner aber als Anno 61. biß auff das 62. Jahr durch Churfürſtliche Durchleuchtigkeit zu Brandenb. Amptſchreiber / vnnd andere / ſo wegen ſeiner Churfürſtlichen Gnaden das Ampt L. innen gehabt/ alſo gehauſet/daß ſie dem von S. die verſchriebene vier tauſent ein hundert vnd fünff vnd zwantzig Thaler/verkauffte jährliche Zinß von deß Ampt erſbertem Eynkommen / bey weytem nicht/ viel weniger darzu / die jährlichen verſchriebenen laut Copien F. ſieben hundert thaler Dienſtbeſtallung erlegen können/ ſondern daſſelbige Jahr faſt in die achtzehen hundert thaler / ſo das Ampt nicht ertragen/ daran gemangelt.

Alſo iſt jhrer Churfürſtlichen Gnaden die Verwaltung dero geſtalt/ wie daſſelbe Jahr geſchehen / ferrner zubeſtellen vngelegen vnnd vnbequem vorgefallen / auch ſolches neben anderen vmbſtänden/ durch hoch vnd viel ermeldte jhrer Churfürſtlichen Gnaden darzu verordneten Räthen / berathſchlagen laſſen / vnnd haben darauß jhre Churfürſtliche Gnaden vor ſolche widerkäuffliche erkauffte vier tauſent ein hundert fünff vnd zwantzig

Thaler

[illegible] vnd g[illegible]achte 700. Thaler jährliches Zinß/dem von S. dz Ampt L. ſampt der zugehörungen/beneben der 200. goldgülden vnnd 80. Thalern/jährlich von den Räthen der Stätte M. vnnd E. die doch beyde mehr nicht/dann drey vnnd ſibentzig Thaler vnnd etliche Groſchen järlich geben zuhaben/ vnnd darneben das Ampt gäntzlichen/nach ſeinem beſten vermögen/auff 9. Jahr lang/alles auff fernern beſage/der Copien G. eyngereumet/er es auch alſo länger nicht dann 2. Jahr innen gehabt.

7 Dann folgendt Anno 65. iſt er durch die verordneten der Landtſchafft/auff ſonderlichen Churfürſtlichen befehl/wider abgehandelt worden/da er auch gutwillig auff gedachte vielfältige vnterhandlung der Churfürſtlichen Durchleuchtigkeit zu vnterthänigſtem gehorſam vnd der Landiſchafft zum beſten/die noch hinderſtellige ſieben Jahr nützung/auch die verſchriebene Beſtallung gäntzlich fallen laſſen/vnnd ſeine Hauptſumma auff Tagzeit zu nemmen gewilliget/alles nach laut der Copey H. darvon er nicht mehr dann die darinnen berührte fünff vnd zwantzig tauſendt Thaler/vnd die erſten tagzeiten als die erſten zehen tauſendt/vnnd drey tauſendt Thaler/Zinß empfangen/weyter aber iſt jhme von dem Eynkommen nit gehalten werden.

Derwegen er dann nach vielem anhalten/weyl er die zugeſagten Bezahlung nicht bekommen können/ſich haben der Brieffe vnnd Siegel nach/ſonderlich weyl jhm auch in der Verſchreibung ſub H. außtrücklichen nachgelaſſen/wegen der nicht haltung ſich widerumb zu dem Ampt L. gehalten/vnnd daſſelbe/wie jhm dann auch durch hochgedachte Churfürſtlichen Durchleuchtigkeit vermöge deß gegebenen Abſchiedts ſub J. erlaubet/ſelbſt widerumb im Nouembri deß 68. Jahrs/auß noth vnnd durch ſeine Gläubiger/die jhme/weil er das Ampt noch ſonſten nichts zu ſeiner zahlung in Handen gehabt/auch ferner nit trawen wollen/getrungen eynnemen müſſen/auch vnter deß von hochgedachtem Churfürſten widerumb zu einem Churfürſtlichen Rath vnnd Diener beſtellt worden. Darauff ferner auch zum vorigen J.C.F.G. noch zwo Poſten wie ſub Copia L. M. darein dann auch Koſten vnd Schaden/damit dann hochgedachter Churfürſt wol zu friden geſchlagen/vorgeſatzt/dergleichen auch noch drey tauſent Thaler verſchrieben/vnd haben ſich allda endlich ſeine Churfürſtl. Gnaden/mit dem von S. verglichen/berechnet/vnd jhn zuverſichern gnedigſt ſub N. erbotten/alsdann auch vermöge Copien O. geſchehen/darinnen befindtlichen/daß J. Churfürſtlichen Gnaden dem von S. fünff vnnd ſechtzig tauſendt neun hundert vnd acht vnd viertzig Thaler/biß auff damals Oſtern/künfftig der wenigern zahl deß nuhn verſchienen 70. Jahrs vnnd neben damals darauff fallhafftigen Zin[illegible] betaget vnnd zuzahlen ſchuldig/ſich au[illegible] damals gnedig mit jhm alles nach fernerem jnhalt der Copey O. verglichen dreiſſig tauſendt Thaler auff dem Ampt L. die zeit ſeiner vnnd ſeines deß von S. Sohns lebens ſeyn zugelaſſen/dargegen hochgedachter Churfürſt/jhnen auff jhr beyder leben die Ampemanſchaffe daſelbſt ſub Copia P. verſchrieben/dergleichen auch die zahlung der andern/da gedachten noch was vbrig reſtieren/den 35948. Thalern neben gebürlichen Verzinſungen auff L. wie die obberührte vergleichung/ſub O. meldet/zu thun auch durch das Ampt L. vorigen (wie dann ſolchs außdrücklichen gemeldet) vor vnterpfändung noch weiter verſichert.

Welches alles auch durch M. J. G. D. C. vmb mehrer gewißheit willen hette nach laut deß buchſtaben vollnzogen werden ſollen/welches ob allerley vorfallende geſchefft/vnd ſonderlichen endlichen deß jüngſt gehaltenen Reichßtags halben/darauff auch der von S. vnnd offt ſeligen gedachten Churfürſten geſchicket worden/verblieben: J. Churfürſtlichen Gn. aber gleichwol nachmals ſolchs zugeſchehen vnd am vollnziehē/deſſen keinen mangel zu ſeyn/dē von S. beyligende ſub Q. noch auff den Reichstag gegen S. zugeſchrieben.

Darüber dann der von S. wie auch zuvor/als ſub R: zubefinden wegen Churfürſtlichen D. etlicher/Räthe vnd Doctorn beſoldung/vnnd ſonſten zu zahlen/auch die anſchlagung/ſo auff der Beheymiſchen Zehrung Item Lehenbrieff vnd Koſten deß gedachten Reichßtags außzugeben/wie jhm dann hochlöblich ſeliger gedächtniß der Churfürſt auch vnter eygener Hand S. T. darumb geſchrieben/auff ſich genommen/vnnd auffs vorige/nach vermöge der Rechnung außgezehlt.

8 Nuhn aber weyland hochlöblicher gedächtniß C. F. J. in GOtt verſchieden/hat der jetzt regierende C. F. J. G. dem von

S. erſtlichen Montags nach purificationis Mariæ jüngſt verſchienen forders/ vnnd dann als durch jhrer Churfürſtlichen Gnaden Räthe von im ſeiner Schulden halben/ Bericht vnnd Rechnung begert/ weil aber dem von S. ſolches in der erforderung nicht vermeldet/ hat er dieſe Copeyen nicht bey ſich gehabt/ derwegen jhm vnverfänglich die zeit biß auff Donnerſtag nach ſexageſima erſtrecket worden/ da er dann mit erlegung obberührter Copeyen ſeyne ſchuldiforderung darzuthan/ darmit aber hochgedachter Churfürſt vermöge der Räthe/ allhier ſub X. gegebenen Abſchiedt/ nicht geſättiget/ ferner dieſen vorbeſcheidt auff jeden widerumb zu C. an der S. eynzukommen/ vnnd dann gefaſt zuſeyn von allen ſummen ſeiner Schuldiforderung neben der vorlegungen der original Verſchreibung klare vnterſchiedliche/ ſchriffiliche Rechnung von Poſten zu Poſten zuthun/ wie dieſelben zuſammen geſchlagen/ wem das Gelt außgezalt/ vnnd auß was Befehl das geſchehen/ was er auch wegen ſolches befelchs vnnd gedachter außzahlung vor Beweiß habe vor vnnd auffzulegen.

Welches ſich dermaſſen H. S. allerdings mit nichten ſchuldig noch de iure jhme gelegen ſeyn ſoll/ achtet. Erſtlichen aber/ die Originalia der obberührten Schuldtverſchreibungen/ vnnd briefflichen Vrkunden/ ſo viel zur beſcheinung ſeiner Schuldiförderung vonnöthen/ vnnd der Copien hierbey liegende/ hat er vorzulegen kein bedencken/ dann er weyß/ daß dieſelbigen an ſich mit hochſeliger hoch vnnd vielgedachter Churfürſtlichen Durchleuchtigkeit/ mit eygener Handt vnterſchrieben/ vnd auffgedrucktem Secret bekräfftiget ſeyn/ da er aber ferner darauff rechnung thun/ vnnd beſcheydt/ wie er von jhm gefordert wirdt/ geben ſolte/ achtet er ſich es zuthun nicht ſchuldig/ wie auch zu thun nicht müglich.

Dann wie oben *numer. 5. in fin.* gemeldet/ hat der von S. nach dem der Haupt vnnd Kauffbrieff vber die fünff vnnd ſiebentzig tauſendt Thaler/ vollkommlichen auch von jetzigen Churfürſtlichen B. D. vollnzogen/ vnnd der zahlung gäntzlich quittirt worden/ alle endtliche Quittungen/ wie daſelbſt vermeldet/ gegen der general Quittung T. M. widerumb zugeſtallt.

Weiß nuhn eygentlich davon nicht beſcheydt zugeben/ viel weniger ſchein allenthalben/ wie begert wirdt/ vorzulegen/ ſondern hofft es ſey nach gelegenheit deßfalls genugſam/ daß er den krefftigen vollzogenen Kauffbrieff neben der Churfürſtlichen Gnaden quitantz ſub E. darinnen auch nicht allein in genere ſondern in ſpecie genugſam/ wie die zahlung geſchehen/ bekandt vnd dargethan werden mag/ vorzulegen haben. Dergleichen auch hernacher Poſtenweiß/ was er ferner/ vor hochſeligen gedachten Churfürſten/ wie oben *numer. 8. in fin. ſub Cop. L. M* befindelich/ zu zahlen auff ſich genommen/ vnnd ſich derentwegen auch hernacher deren/ vnd aller andern auff dieſe vnd die gantze hinderſtelligen Hauptſummen ergangenem Schaden vnnd Vnkoſten halben mit J. Churfürſtlichen Gnaden ſelbſt/ als obberührte Copey N. vnnd O. geben behandt habe/ die billichen bleiben/ jhm auch/ was ſolche Brieff vnnd Siegelkundt/ die verſchreibung ſub P. vermögen/ billich gezahlt vnnd gehalten werden/ zu dem was er vermöge der Rechnung V. auff dem Reichßtage den Räthen vnnd auch ſonſten abgezahlt/ welches er ſich alſo/ oder was ſonſten diß falls allenhalben recht mit bewehrten Rechtsgründen zu belehrnen bittet vors erſte.

Vors ander/ weyl auch dem von S. darneben von anderen Räthen vorgehalten/ dz er als ein beſtallter B. Rath/ Amtmann vnd Diener/ auch ohne das dem C. F. daſelbſt/ was jhm allenthalben bewuſt/ zu eröffnen ſchuldig erkennet/ vnd der zeit bereydt willig iſt/ bittet er ſich gleichwol hierauff zu informiren/ wie vnnd mit mit waſſer proteſtation er ſich ferner mit hochgedachten S. Gnädigſten H. dem Churfürſten zu B. in Liquidation die zuvorn ſeines erachtens genugſam liquidiret iſt/ verbrieffter Schuldtfordnung halben eynlaſſen möge/ auch wie er die bericht/ wo vnd auff was befehl er die Gelder außgezahlt/ ſo viel jhm noch bewuſt/ thun ſolte/ damit er/ dieweyl er/ wie oben gemeldet/ nit allein die ſpecial quitantzen/ ſondern auch andere brieffliche Vrkunde als die eyngelaſſene vnnd andere Contract/ ſo er gehabt/ weggegeben/ mehr nicht vorzulegen hat/ mehr nicht dann bey ſeinen erlangeten vnd rechthabenden Brieffen vnnd Siegelen/ wie billich bleiben/ vnd er vnnd die ſeinigen endlich auch die bezahlung/ wie billig/ bekommen/ vnnd das jenige/ was jhnen Verſchrieben/ behalten mögen.

Auch

1 Auch vors dritte / weyl ſonderlichen jüngſten von den B. C. F. Räthen angezogen / daß er auch Rechnung thun ſolte / was die zwey Jahr vber daß Ampt L. ſo ers auſſerhalb Rechnung vermüge deß Vertrags ſub G. jnnen gehabt / getragen / achtet er ſich auch nicht Schuldig / nicht allein vermüge deſſelbigen Vertrags / ſondern auch noch ſonderlich vber dz / weil darüber die tranſactio vel quaſi ſub H. erfolget / dargegen auch daß er die andern ſieben Jahr nůtzung / vnnd ſeine Dienſtbeſtallung gäntzlich hab fallen laſſen / zu bedencken.

Doch bittet er ſich / was hierauff allenthalben Recht / auch was ſonſten dißfalls / vnnd ſonderlichen wieder alle obberührte Verſchreybungen / vorgewandt werden möchte / zu Recht beſtändiglichen / vnd wie ſolches abzulehnen / gründlich neben der obberührten Antwort / auff die geforderte Rechnung / vnnd wie die zu Recht gegründet / mit vnuerfänglichen proteſtationibus geſchehen möchte / ſich wohl zu informieren / vnnd darauff ein außführlich Rechtlich Conſilium ſo viel in kurtz der Zeit müglich zuſtellen / damit ſolches der von S. vor dem angeſatzten Tag haben vnnd bekommen möge / iſt er darumb die Gebühr zuerlegen / es auch darneben vmb ewer Gunſten ſämptlich / vnnd vmb einen Jeden inſonderheyt / ſo viel müglich / Freundlichen zuuerſchulden vnd zuverdienen vrböttig.

Vnnd ſonderlichen bittet der von S. ſich zu Berichten / ob er auch vber obgemelts nun zur zeit anzuzeygen ſchuldig ſey / wie hoch er die obberührten Brieff vnd Siegell die 41000. G. belangend / an ſich gebracht habe.

SOlch Fragen ſo viel ſich in kürtz der zeit vnd eyl halben leyden will / kürtzlich vermittelſt Göttlicher Hülff vnnd Gnad zu reſoluiren / wollen wir auff dißmahl die rationes dubitandi hindan ſetzen / vnd alsbalde von der Deciſion einer jeden Frage den anfang machen / idq; ex ſententia Felin. *in cap. cum ordinem. & in c. Rodolphus. de reſcript.* quem refert & ſequitur Ioan. Neuiz. *in conſ. 67. in princip.* Cum præſer-
2 tim Doctores, cum omnes † tum vel maxime vero conſulentes, breuitati, quoad eius fieri poteſt, ſtudere & compendioſo vti ſermone debeant. Ripa *in l. 1. num. 7. ſi cert. petat.* Aretin. *conſ. 104. breuitas in conſultatione. in princip.* & Roland. à Valle *in conſ. 39. in princip. lib. 2. cum ſimilib.*

Vnd ſoviel demnach anfänglich die erſte Frag belanget / wird müſſen ein vnterſcheyd gemacht werden / vnder den Schulden / darüber der H. Obriſt C. F. Brieff vnd Siegell hat / vnnd vnter denen / darüber J. C. F. G. Brieff vnd Siegell nicht verhanden / ſo wird auch im erſte Fall ferner ein vnterſcheyd gemacht werden müſſen / vnter den Poſten oder Schulden derer Vrſachen / auß welchen ſie herflieſſen / ſpecificieren / vnd inſonderheyt angezeigt vnter den Schulden derer Vrſachen ſonderlich nicht ſpecificirt / dann was die debita anlanget / derer vrſachen ſpecifice anzeygt / iſt klares verſehens Rechtens / quod debitorem qui
cautionem † expoſuit, vel obligationem creditori 2
ſuo dedit, ex qua cauſas explanauit, pro quib. eandē non ſcripſit, ſtare oportere ſuæ confeſſioni, niſi euidentiſſimis probationibus, & iis quidem ſcriptum contrarium oſtenderit, textus eſt manifeſtus *in l. cum de indebito. de probat. & in c. cum cautio. de fide inſtrumento.* & not. vtrob: q; Dd.

Vñ gehören derwegen zu dieſem membro erſtlich die 75000. G. darauff die wiederkauffs Verſchreibūg mit B. vñ die general Quitantz mit E. ſigniret / gerichtet / ſintemahl daſelbſt klärilch außgedruckt / waßer geſtalt ſolche ſum̃a erlegt / vnd dz ſie in cauſa emptionis bezahlet worden / dz alſo vnſers gäntzlichen erachtens / dieſes falls keine weytere liquidation ſolcher ſummen von nöthen / per text. paulo ante alleg. zuforderſt weyl der jtzige C. F. B. in gedachter wiedkauffs Verſchreibung mit anzeygung der exception metus reuerentialis wohlbedechtig gewilligt / dieſelbe auch geſchrieben vnd vnterſiegelt / vnd alſo nit vrſach hat (wie dañ auch zweyfels ohne J. C. F. G nit thun werden) ſolcher jrer
bewilligung zuwieder handelen. Nam facto ſuo † pro- 3
prio nemo contraire debet, licet maxime de iure nō ſubſiſtat. *l. poſt mortem. de adoption. l. per fundum. de ſeruit. vrban. prædior.* & not. Rofre. *in 2. quæſtion Sabbath. ad fin.* & pertinet huc textus *in l. Quintus, in princip.* & quod ibidem tradit Bart *Mand.* wie viel mehr es dann ſolches in vnſern Fall ſtatt haben / da die bewilligung zu Recht nicht vnkräfftig / auch jtzt vnd Hochgedachter C. F in gemelte wiederkauffs Verſchreybung nit ſimpliciter gewilliget / ſondern auch bey S. F. Ehren vnd Würden ſich aller exception gäntzlich verziehen / vnd begeben mit verſprechung das jhre damahls F. jtzo aber C. F. G. durch jhre Landſchafft oder ſonſt jemands etwas J. C. F. G. freundtlichen lieben Herrn vnd Vatters / vnnd jhrer eygnen verpflichtigung zuentgegen vorzunehmen nicht geſtatten / auch keinen behelff vnd außflucht ſuchen / ſondern bey J. F. Würden / wahren Worten vnd guten Glauben / & ita mediante fidei præſtatione, ſolches ſtet vnnd feſt halten wollen. Cum interim promiſſio ſub fide & dignita-
ce † principum facta, iuriſiurandi inſtar obtineat, 4
ſicut annotauit Mynſing. *in Obſeruat. 19. Centur. 1.* vbi aſſerit in Camera Imperiali ſic iudicari ſolere.

So hat ferner J. C. F. G dem H. O. nach Inhalt der Copey ſub litera E. auch ſonderlichen zugeſchrieben / das alles / ſo jhm bewilliget vnnd vorgeſchrieben worden / F. vnd auffrichtig gehalten werden ſoll / das J. C. F. G. Jhre bewilligung vnd verpflichtigung geminiret, vnd wiederholet / quæ quidem etiam geminatio tanti ponderis ac momenti inſtar obtinet, vt ad confirmandam & ad ſtabiliendam actus validitatem, non parum atq; adeo plurimum conferat. *l. ſi mulier. 2. C. ad S. C. Velleian. l. cum ſcimus.* & ibid. Bart. *in fin. Cod. de agricol. & cenſit. libr. 11.* & notant Doctores *in dict. capit. ſi cautio.* vbi Felin. prolixe *numer. 39. cum 6. ſequentibus. de fide inſtrumentor. cum biſce ſimilibus.*

Vnd weyl dann nun der Herr Obriſt obberührter

75000. Thaler halben / eine klare außtrückliche von
beyden B.C F geſchriebene vnnd vnterſiegelte Ver-
ſchreybung vor ſich hat / deßgleichen auch die general
Quitantz mit E. gezeichnet/allda die cauſa debiti auch
klärlich ſpecificieret / ſo halten wirs (wie kurtz zuuorn
auch gemeldet) gantz vnnd gahr eygentlich dafür/das
J.F.G. dieſe Schuldt ferner zu liquidieren oder zu
ſpecificieren/nicht ſchuldig / tum per textus claros &
manifeſtos, *in d.l.cum de indebito.§ fin. de probat. & in c.*
5 *ſi cautio.de fide inſtrum.* tum etiam, quod is † cui ſemel
datum eſt ſolutionis inſtrumẽtum, amplius inquie-
tari vel moleſtari non debeat, *l.ſemel,* vbi Bart.& reli-
qui Dd. *C.de Apoch.pub.lib.*10.

Vnd iſt nichts daran gelegen / das der H. D. die
ſpecial Quitantzen / vber die eintzehle Poſten dißfalls
nichts vorzulegen hat/alldieweil die general Quitantz
auff die gantze Summa der 75000. Thaler expreſſe
gerichtet/vñ eine gemeine Rechtsregul iſt / quod tan-
6 tundem † operetur oratio, vel diſpoſitio generalis,
quoad omnia, quantum ſpecialis, quoad ſpeciatim
enumerata, *l.ſi duo.de adminiſtrat.tut.l.ſi chorus.in princ.
de legat.3.& l.omnes.in princ C.de praſcript.30.vel 40.an-
nor.cum ſimil.alleg.* per gloſſ. *in l.ſed & ſi quis. §.quaſitum.
in verb.ſpecialiter. verſ.econtra.ſi quis cation.*

Alſo vnd gleicher geſtalt gehören auch hieher alle
andere Schulden vnd Poſten/ welcher vrſachen ſon-
derlich ſpecificirt/vnd der H.D. des vorigen B.C.F.
Hochlöblicher vnd milder Gedechtnüß Siegel vnnd
Brieff hat/vngeacht ob gleich der jetzige C. in dieſelben
nicht gewilliget/ ſintemahl J.C.F.G. auch ohne dz zu
zahlen ſchuldig / was J.C.F.G freundtlicher lieber
H. vnd Vatter Chriſtlicher vnd Hochlöblicher Ge-
dechtnüß dißfalls gehandelt.

Tametſi enim non deſunt, qui exiſtimant eos
7 magiſtratus, qui † iure non ſucceſſionis, ſed aliena-
tionis ad dignitates ſubuehuntur, nõ oportere præ-
deceſſorum ſuorum obligationes ratas habere, Bal.
in l.1.in princ.de conſtit princ. vbi dicitur, quod contra-
ctus Principis non tranſeat in ſucceſſorem, propter-
ea quod ſucceſſor non habeat ab eo cauſam, per te-
xtum, *l.ſi quis domum, locat. & l.lex vectigali. de pignorib.*
ſecus tamen res ſe habet in perſonis Ducum, Mar-
chionum, Comitum, &c. quibus imperium iure ſuc-
ceſſionis (vt in propoſito) & non iure electionis de-
fertur. Hi enim ex contractibus etiam prædeceſſo-
rum ſuorum obligantur de generali conſuetudine,
Paul. de Caſtr. *in l.digna vox, nu.*5. *C.de legib.* & Iaſ. *in d.
l.1.n.*14. *de conſtit.princip.* præſertim ſi tales contractus
cum iuſtitia & æquitate naturali ſint coniuncti,
Guid. de Zuſ. Cyn. Bald. & Alberic. *in d. l. digna vox,*
quos refert & ſequitur Boer. *in deciſ.*4 4. *nu.*4 *verſic.
ſubdit tamen Baldus. & num.* 41. *cum ſeqq* & not. Tiraq.
*in comment.de iur.primogen.*35.*quaſt. nu* 25. *&* 26. repre-
hendens eos, qui animis vel aurib. Regum vel Prin-
cipum ingerunt, eos non teneri prędeceſſorum ſuo-
rum nomina, vel debita exoluere. Et pertinet huc
etiã vulgata illa iuris regula, ex qua perſona lucrum
8 quis † capit, eiuſdem etiam factum præſtare debet,
l ex qua perſona,de reg.iur.& l.cum à matre.C.de rei vendic.
9 Item, quod † pater & filius, nec non hęres & defun-
ctus, vna eademq; perſona eſſe cenſeantur. *l.fin. C.de
impub. & aliis ſubſtitut.§.ei vero.Inſt.de inutilib.ſtipulat. l.
cum haredes in princip de acquirend. poſſeſſion. l. cum hares.
de diuerſ. & temporal. praſcript. l. haredem. de regul. iur.
& Authentic. de iureiurand. a moriente praſtit. in princip.
coll.* 5.

Nach dem aber etliche mehr Poſten vorhanden /
bey denen in ſpecie nicht hiemit vermeldet ſein / ob
quam cauſam dieſelben außgezahlt / als da ſein in die
30000. Thaler/dauon die Copey mit L. ſignirt/vñ dañ
die Summa/dauon die Copey gezeichnet M. meldet/
alldieweyl daſelbſten nicht mehr geſagt wird dann der
H D bemelte Summen vor den B. C F gezahlet /
ohne vermeldung quibus ex cauſis debitæ fuerint ta-
les ſummæ: item die 3000. Thaler/ dauon in der Co-
pey ſub litera N. ohn einige ſpecification der Vrſach /
woher ſolche Schuldt fleuſt / vnd dann abermahl die
3000. Thaler/dauõ in der Copey mit D ſignirt mel-
dung geſchicht / vnnd der H. D. zu zahlen auff ſich ge-
nommen. Alſo iſt nicht ohne zweyffel / ob ſolche Po-
ſten gnugſam ſpecificirt vnd liquidirt / oder aber / ob
dieſelben ferner vnd deutlicherer ſpecification oder li-
quidation bedürfftig. Vnnd leſt ſich dannoch dafür
anſehen / alls ob dieſelben Poſten nicht genugſam li-
quidiret oder ſpecificirt. Cum cautiones vel obliga-
tiones hoc caſu indiſcretè loqui, nullamque debiti
cauſam continere, ſicq; Domino Capitaneo, vtpote
in quem cautio expoſita eſt, hæc cura incumbere vi-
deatur, vt debita, quę in cautiones deduxit, ſpecifice
oſtendat atq; probet, *d.l.cum de indebito.§.fin.de probat.
& c ſi cautio.de fid. inſtrument.*

Wie dem allen aber/ſo befinden wir/das der H.D
obberührte Summa von Hochgedachten B.C.F.
Hochlöblicher Gedechtnüß eins theyls gezahlt / eins
theyls aber zu zahlen auff ſich genommen / vnnd wird
demnach gäntzlich darfür gehalten / das dieſes falls
keine ſpecificatio culpæ vonnöhten. Cum non ſolum
in cautione, vel confeſſione extraiudiciali cuiuſ-
cunque cauſæ expreſſio ſufficiat, Bart *in l.generaliter.
in 2.Lectur. num.*5 *de non num.pecun* Verum etiam illa
ipſa, quæ in propoſito allegatur, ſolutio cauſa ſit de-
biti: Eo enim ipſo quod dominus Capitaneus pro
NN.E.B. vel ſoluit vel ſolutionem in ſe recepit, Illu-
ſtriſſ. ipſius excellitatem obligatam ſibi reddidit, *l.
ſoluendo.l.cum pecuniam.de negot.geſt.* quo & illud acce-
dit, quod fauore ſolutionis vel liberationis, ſpeciali-
ter receptum ſit, vt cautio vel confeſſio de debito
ſoluto conſiſtat, etiamſi nullam cauſam ſuſtineat, *l.
tale pactum.in princ.* vbi Bart *in 2.oppoſit.*& Iaſ. *num.*4. *de
pact.* qui ad idem propoſitum allegat etiam textum
in l.creditori.& ibidem Bart. *C.eod.tit.*& tradunt Do-
in d.c.ſi cautio. vbi Panorm. *num* 3. *lib.*2 *circa princ. verſ
pradicta intellige vera.*& Felin. *num.* 6. *in fin. cum ſeqq. de
fide inſtrumento.*

Vnd eben auß dieſer Vrſach / iſt der H. D. auch
der Schulden vnd Poſten / welcher er auff empfange-
nen C. F befehlch J C.F G. Doctorn vnd Räthen/
nach inhalt der Copey ſub litera R. bezahlet/ ferner zu
ſpecificiren oder zu liquidirn nicht pflichtig/ zuforderſt
weyl die Rechte auch von denjenigen / ſo ohne verge-
henden ſonderlichen befehlch vor andere Leut zahlen/
nichts anders noch mehr erfordern / dann daß ſie die
zahlung gethan/abſq; vlla expreſſione vel ſpecifica-
tione culpæ, in quam ſolutio facta fuit, *d.l ſoluendo de
negot.geſt.l.ſolutionem & l.ſoluere.de ſolut.* Qui textus in
genere dicunt, quod is, qui ſoluit pro alio, quãtum-
uis inuito, & ignorãte liberet eum, vſq; adeo vt ſol-
uenti negotiorum geſtorum actio competat aduer-
ſus eum, cuius nomine pecunia exſoluta eſt, *d. l.cum
pecuniam.de negot.geſt cum ſimilib.*

Vnd kommet dieſem ferner zu ſteur / das obbemel-
te Summa vnnd Poſten/ dauen in den Copeyen mit
L M. vnd N. ſigniret/meldung geſchicht / hernach in
der verſchreybung ſub litera O. anderweyl geſatzt / vnd

alſo repetirt oder geminirt iſt. Iam vero quod dici-
tur cautionem nudam vel indiſcretam non obeſſe
10 confitenti, † ſed adverſarium neceſſe habere debi-
tum, ipſiuſq; cauſam oſtendere ac comprobare, *l.
cum de indebito. §. final. de probat. & cap. ſi cautio. de fid. in-
ſtrumento.* id notabiliter limitatur in confeſſione re-
petita, licet maxime indiſcrete loquatur. Ludo-
uicus Romanus *in l. nuda ratio, numer. 3. verſic. ſecundo.
de donation.* Quem refert & ſequitur Felin. *in dict. c.
ſi cautio. numer. 9. fallent. numer. 14.* propterea quod
confeſſio extraiudicialiter facta, ſi repetita vel gemi-
nata fuerit inſtar obtinet confeſſionis iudicialis. Bar-
tol. *in l. cum ſcimus. numer. 6. verſicul. item confeſſio, C. de
agricol. & cenſ. libr. 1.* Quæ ad ſui validitatem, nul-
lam cauſam requirit, tum quod alias deliberate fa-
cta cenſeatur, tum etiam quod in iudicio quodam
cõtrahi modo intelligatur. Dd. *in d. c. ſi cautio.* vbi Pa-
norm. *col. 3. verſ. Fallit quarto.* & Fel. *nu. 6. Fallent. nu. 10.*
per text. *l. 3. §. idem ſcribit. de pecul.*

Vnd ſo viel ſey kürtzlich geredt von den Schulden
vnd Poſten darüber C. F. Siegell vñ Brieff verhan-
den/welche der H. O. wie droben geſchloſſen/weiter dañ
mit vorlegung klarer Siegel vnd Brieffe/vnſers er-
achtens vnnd vermüge obangezogener klarer Rechts-
gründe/zu liquidieren oder zu ſpecificiren nit ſchuldig.

So viel aber nun die Poſten anlanget/deren we-
gen der H. O. mit C. F. Brieffen vnnd Siegel nicht
verſehen/mügen vnſers erachtens die Summe/wel-
che er auff empfangenen ſonderlichẽ befehlch den B.
C. F. Räthen/zum theyl allbereyt außgezahlet/zu theil
aber zu zahlen auff ſich genommen vnd vnrichtig vnd
vor vnliquidirte ſchulden nicht geacht werden.

Sintemahl alle vnnd jedliche Poſten der C. F. ver-
ſchreibung ſub lite. a R. nach der lengeeinverleybt der
H. O. nach derſelben allbereyt quitiret/vnd jhm dem-
nach/dafür es vns auſſihet obliegen wil/die Poſten ſo
nach inhalt der verzeichnuß mit B. ſignirt/noch vn-
bezahlet ferner richtig zu machen.

Bleiben alſo nur die poſten vbrig/welche der H. O.
auff jüngſtgehaltenem Reichßtag/zu S. vnnd auff
den hieher vnd wieder reyſen/von wegen des C. F. B.
nunmehr hoch löblicher vnd ſeliger Gedächtnüß auß-
gelegt/nach inhalt des verzeichnuß/oder Regiſter mit
W B. ſigniret.

Nun befindet ſich aber auß verleſung ſolches Re-
giſters/das der H. O. etlicher vornehmer poſten/mit
Quitanzen derjenigen welche ſie bekommen vnd em-
pfangen/beyzulegen habe/das alſo vber ſolche Qui-
tanzen vnſers erachtens/auch keine liquidation fer-
ner von nöhten/cum certi iuris & manifeſti iuris, quod
11 liberationes † vel quietationes, quas vulgo ſic ap-
pellant, debiti ſolutionem omnium optime pro-
bent, *l. pecuniæ,* & ibi Pate. & reliqui Dd. *C. de ſolut.*

Was aber nun die andere poſten darüber keine
Quitanz verhanden betreffen thut/müſſen wir wohl
bekennen/das obgemelte verzeichnüß nichts anders
12 iſt/quam priuata ſcriptura † quæ regulariter neceſſe-
modum ſcribentis non probat. *l. Publia. §. fin. depoſ. &
l. inſtrumenta. C. de probat.* adeo quidem vt exẽplo per-
nicioſum eſſe cenſeatur ei ſcripturæ, qua quis anno-
tatione propria debitorem ſibi conſtituit. *l. exemplo.
13 C. eo tit. de probat.* Indeq; fit, quod eius, cui † incumbit
cura reddendarum rationum de ære, debeat conſta-
re fides de omnibus, quæ ab eo geſta ſunt, ita quidẽ
vt expenſum rationibus nihil ſcripſerit, quod non
dederit. *l. qui ſub conditione,* quæ eſt *l. pen. de cond. & de-
monſtrat.* Præſertim ſi non de mutua aliqua, ſed de
magna ſumma, veluti in ꝓpoſito de ſumma quinq;
millium & aliquot thalerorum agatur, cũ de iſtiuſ-
cemodi magnis ſummis, ſoleãt † fieri inſtrumenta & 14
ſcripturæ publicæ, interim vero codex rationum, &
quod conſequens eſt, priuata ſit ſcriptura, probetq;
pro ſcribente, Bald. *in l. ad quod pauperibus, nu. 40. & in
l. nulli. colum. 3. in fin. verſicul. ex prædictis ſequuntur. C. de Epi-
ſcop. & Cler. cum ſimilib. allegat.* per Crauet. *in tractat. de
antiqu. temp. in 1. part. §. quarto limitatur. numero vigeſi-
mo ſeptimo.*

Hinwieder aber iſt auch zubedencken/dz der H. O.
die außgaben/darvõ man allhier handelt/nit vor ſich
oder auß eigner bewegnüß/ſondern auf empfangenen
ſonderlichen C. F. befehlch gethan. Dann zugeſchwey-
gen/das eben dadurch da der C. F. B. jhnen vermecht
vnd verordnet/an ſtat vnd von wegen S. C. F. G. den
Reichstag zubeſuchen in genere befehlch geſchehẽ/die
impẽlas od' vnkoſten/ſo auff beſuchung ſolches Reichs-
tags gewand werden müſſen/zuverſchaffen/*arg. l. 9.
quod ſi mutuã de exercit. act.* & ꝙ ſcribit Paul. de Caſt. *in
l. ſi pupilli. §. itẽ ſi procurat. n. 1. verſ. ego intelligo. de neg. geſt.*

Es hat auch jtzt hochgedachter C. F. B. dem H. O.
in zweyen vnterſchiedlichen Schreybẽ/derer Copeyen
vns mit S. vnnd T. ſigniret/vbergeben worden/auß-
trucklich befohlẽ/dz er an einlöſung der Böhemiſchen
Lehenbrieff/deßgleichen auch an notturfftigen Zeh-
rung biß zu ende des Reichstags J. C. F. G. in vnter-
thenigen Ehren/auch zu erhaltung dẽſelben reputation
vñ anſehen/keinen mangel erſcheinen oder erſcheinen laſ-
ſen/ſondern ſich vnabſchläglich vñ willjährig erzeygẽ
ſolt/mit gnedigſter erbietung/dz J. C. F. G. jme dz je-
nige/wz ſie jm vom verſicherung vñ bezahlung des jeni-
gen/ſo er diſfalls außbringen vnd erlegen würde/auß
jhrem Jagthauß G. dabey vorgeſchrieben Fürſtlich
vnd auffrichtig halten wollen.

Nun iſt aber in Rechten klärlich verſehen/quod
perſoneius † qui ante geſtiente mãdato, pecuniam 15
mandantis nomine expẽdit, vel aliud negotiũ con-
ficit, cenſeatur expreſſe & immediate approbari per
conſtituentẽ vel mandantẽ, vt ꝓinde ſcriptura con-
ſtituti imperatoris vel adminiſtratoris & procurato-
ris, per eiuſcemodi approbationem plene probet ꝓ
ſcribente cõtra conſtituentẽ, accedente præterea iu-
ramento ſcribentis. Ita notabiliter ſcriptum reliquit
Crauet. *in tractat. de antiq. temp. in 1. part. §. quarto limi-
tatur. n. 25 & 26.* per doctrinam Paul. de Caſtr. *in conſ.
314. omiſſo primo. col. 2. circa medium. lib. 2. cum ſimilib. per
eundem Crauet. allegat.*

Gleicher geſtalt iſt im Rechtẽ auch ferner verſehen/
quod rationib. procuratoris † & aliorum eiuſdẽ ge- 16
neris adminiſtratorum, credatur interueniente iu-
ramento ſcribentis, quando continent veriſimilia,
Bald. *in l. 1. in vlt. notab. nu. 11. C. de edend.* per textum *l. ſi
quis pro redemptione. § penult. C. de donat. cum ſimilib. alle-
gat.* per Crauet. *in loc. paulo ante citat. numer. 24.* vſque
adeo, vt expenſa quantumuis etiam magna probari
poſſit libro rationũ inſpecta qualitate cauſæ, dum-
modo expenſa ſit veriſimilis, & adminiſtrator ſit
perſona legalis & fide digna, quemadmodum ſcri-
bit idem Crauet. *prædict. in loc. nu. 18.*

Nun kan aber nicht verneinet werden/das ſo viel
erſtlich qualitatem cauſæ anlanget/des Reichßtages
beſuchung dermaſſen geſchaffen ſey/das viel zehrung
vñ vnkoſten auffzugehen pfleget/zuforderſt/wañ ſich
C. F. Geſandten/zur erhaltung jhres Gnedigen
ChurFürſten vnnd Herren reputation vnnd anſe-
hen (welches dem Herrn Obriſten diſſfalls ſonderlich

beſoh-

befohlen worden) der gebühr nach verhalten wollen / darauß dann die andere qualitas veriſimilitudinis ſcal. zc. ferner auch erfolgete/dann je nicht vnglaubig/ das eine ſolche lange zeit vber / weyl der Reichstag gewehret / zuforderſt aber in der geſchwinden groſſen theurung/die verzeichnete Summa wohl auffgewandt werden mögen.

So kan ferner vnd zum dritten auch nit verneint werden/das der H. D. perſona legalis vnd fide digna ſey / vnd das alſo alle die drey qualitates ſupradictæ allhie concurriren.

Vnd thut nichts zur ſache/ quod is, cui incumbit cura reddendarum rationum, docere debeat, quod nihil expenſum, rationibus præſcripſerit, quod non dederit. *l. qui ſub conditione. de condit. & demonſtrat.* & quod de magnis ſummis confici ſoleant inſtrumenta. Bald. *in l. id quod pauperibus, num. 11. C. de Epiſcop. & Cler. cum ſimilib. ſupr. allegat.*

Dann Erſtlich ſo hat der H. D. des Geldes/ſo vor die Böhemiſchen Lehenbrieff / vnnd vor die Cantzley gebühr gegeben worden/ deßgleichen auch der andern vornehmen Summen halben klare Quitantzen vorzulegen / vnnd ob er nun gleich der andern geringen Summen vnd Poſten halben/ keine quitungen noch bekandtnüß gefordert / ſo iſt doch nichts daran gele-
17 gen. Cum ſummæ paruæ † probentur etiam abſq; inſtrumentis, vel quietationib. libro rationum, iureiurando, ſcribentis vel adminiſtratoris confirmato, Guliel. de Cun. *in l. edita. col. 3. verſ. Quaro. C. de edend.* Præſertim, cum non ſit conſuetum, vt eiuſcemodi minutarum nomine ſummarum inſtrumenta conficiantur, vel liberationes recipiantur. Eademque de cauſa, nihil imputandum ſit adminiſtratori, ſi id non egit, quod ab alus fieri conſuetum non eſt, ſed ſatis ſit, quod imitatus fuerit conſuetudinem aliorum, referantur omnia in librum conſignationum vel rationum ſuarum, Crauet. *in d. § quarto limitatur. num 29.* per doctrinam Bartol. *in l. ſi pign. re. §. fin. l. nu. 1 de pignerat. act. cum multis ſimilib. per ipſum allegat.* di-
18 cens inter alia, quod expenſæ etiam magnæ † probentur libro rationum adminiſtratoris, quando de illis inſtrumenta fieri non conſueuerunt, ſecundum Panormit. *conſil 36. col. final. lib. 2.* & Corne *conſ. 81. col. pen. poſt med. lib. 4.*

So iſt ferner im Rechten auch nit verſehen / quod inſtrumenta priuata, vel rationes nihil penitus probent, ſondern es ſagen die Rechte viel mehr/quod ſolæ & niſi alus adminiculis adiuuentur, ad probationem non ſufficiant. *l. inſtrumenta & l. rationes. Codic. de*
19 *probat.* à contrario igitur ſenſu, (quod genus † argumentandi longe eſt in iure validiſſimum, *l. 1. §. ei de offic. eius, cui mand. eſt iuriſdict. l. ex eo. de teſtib. & l. ex teſtamento. §. mulier. iunct. gloſſ. in verb. argumentandi de teſtament.*) ſequatur neceſſe eſt, quod vtiq; alus adminiculis concurrentibus ad probationem complendam, ſufficiant. Quemadmodum Bartol. & Dd. ſcribunt *in l. admonendi. de iureiurand.* Hæc autem adminicula quæ ſint, tradit idem, quam ſæpe diximus Crauet. *in tract. de antiquitat. tempor. in 1. part. §. vidimus & abunde & vtiliter. num. 19. & 20.* ex ſententia Guid. Pap. *deciſ. 441.* & Boer. *in deciſ. 105.* quibus etiam in locis enumerantur ſex adminicula. I. Legalitas adminiſtratoris. Bar. *in l. admonendi. de iureiuran & in l. nuda. de donat.* II Quod ſcripſerit manu ſua, per textum *l. generaliter. C. de non numer. pecun.* III. Quod veritatem ſcribere conſueuerit. *l. vel vniuerſorum. de pignerat. act.* IV. Si cauſam debiti rationibus inſeruerit, *leg. cum de indebito. §. final. de probat.* V. Si aliquid contra ſe in eodem libro ſcripſerit. *l. Publia. §. fin. depoſ.* VI. Si ex veriſimilibus circumſtantiis deprehendi vel præſumi poſſit eſſe verum, quod per eum ſcriptum eſt, habito ſcilicet reſpectu ad tempus debiti contractus & ſolutionis factæ, item ad perſonas contrahentes & ad locum contractus. Quibus in ſcriptura priuata, & libro rationum concurrentibus infertur, (inquit Crauet.) probatio per textum *d. l. inſtrumenta. & l. rationes. C. de probat.*

Nun iſt aber in legalitate perſonæ kein mangel Gott lob. als in primo adminiculo, ſintemahl jedermann wiſſlich das der H. D. eine vornehme Ehrliche vnd Glaubwirdige Adels Perſon iſt / ſo iſt das dritte adminiculum, nempe quod vera ſcribere conſueuerit auch vorhanden / vnnd wird ihm niemandt mit beſtandt das wiederſpiel inſimuliren können / wie dañ auch cauſæ debiti, libro rationum vel conſignationum allemahl auch mit einuerleybt/ vñ alſo auch das vierdte adminiculum concurriret / gleicher geſtalt iſt auch in ſexto & vltimo adminiculo kein defectus oder mangel / alldieweyl nicht allein veriſimiles circũſtantiæ, ſondern auch ipſa rei auctoritas vorhanden/ das deß vorigen E. F. B. nunmehr Hochlöblicher vnd milder Gedechtnüß / Geſchäfft vnnd F. Händel alle auff jüngſtgehaltenem Reichßtage / der gebühr nach außgerichtet worden.

Vnd da nun gleich der Herr D. ſeine Rechnung oder Verzeichnüß vieleicht mit eigner Handt nit vnterſchrieben haben/ in ſolchem bezeugnüß auch nichts zu befinden ſein möchte/das wieder jhn ſelbſt geſchrieben/vnd alſo an dem andern vnd fünfften adminiculo mangeln möchte / ſo iſt dannoch daran auch nicht gelegen. Nam ad ſecundum requiſitum vel adminiculum quod attinet, totum contrarium verum
eſt, quod ſcilicet maior fides † libro rationum ha- 20
beatur, quando ſcriptus eſt manu alterius, quam ipſius adminiſtratoris, ſicut eleganter comprobat Crauet. *in d. §. vidimus. nu. 21.* per ea quæ tradunt Dd. *in l. quadam. §. nummularios. de edend.* & præterea hac et-
iam ratione, quod ſicut in ſimili vox & † depoſitio 21
tertii probat, pro aliquo tanquam verum teſtimonium. Cum interim vox propria non admittatur, *l. nullus. de teſtib. l. omnibus. C. eod. tit.* ſic conſimiliter dicendum quoq; ſit in ſcriptura. Cum à pari proce-
dant † ſcriptura & teſtium depoſitio. *l. in exercendis.* 22
de fid. inſtrumento cum ſimilib. per ipſum allegat. nec obeſt (ſubiungit porro Crauet.) textus *in d. l. generaliter. C. de non num. pecun.* allegatus per Guid. Pap. Cum faciat contra eum, dum loquitur de ſcriptura aut confeſſione tendente in præiudicium ſcribentis aut confitentis, cum ſimilibus. Idem Crauet. *prædict. in loco. nu. 23.* impugnat quartum etiam requiſitum, de quo tamen non eſt, vt ſuperuacanee diſputemus, cum in eo nullus hoc caſu ſubſit defectus.

Ad vero quintum requiſitum vel adminiculum quod attinet, videlicet, quod adminiſtrator ſcripſerit aliquid cõtra ſe, ſatis tenue videtur, (inquit idem auctor *d. num. 23. verſ. circa quintum, &c.*) Nam in tento eo dari videretur occaſio delinquendi, cum adminiſtrator ſemper aliquid ſcriberet contra ſe, vt maiori ſcripturæ eius ſummæ ſtaretur. Ipſius ſcripturæ ſubiungens, nihil facere textum *in l. Publia. §. final. depoſ.* Licet enim ille textus dicat, quod ſtetur propriæ ſcripturæ contra ſcribentem, nihilominus tamen non dicit, quod eidem pro ſcribente ſtetur, ſed quod iudex debeat æſtimare, & ſubdit ibidem

gloſſ.

gloſſ. final. quod ſi pars non ſteterit illi ſcripturæ, quatenus facit contra ſcribentem, in totum probabit, alias ſecus. *Hæc Craner.* Et quamuis hæc improbatio, non tam ad comprobanda, quam ad refellenda vel infringenda ea, quę ſupra enumerauimus, adminicula tendat: conſiderandum tamen etiam, quod loquatur in perſona mercatoris. Cum nobis interim ſermo inſtitutus ſit, de nobili, legali, & ſpectatæ fidei perſona, quæ quidem legalitas & fides peculiari etiam mandato Illuſtriſſimi Principis ſpeciatim eſt approbata. Vt proinde liber ipſius maiorem fidem mereri debeat, quam liber rationũ mercatoris, per ea quæ ſupra iam deduximus atq; comprobauimus, præſertim cum negotium ipſi mandatum einſcemodi fuerit, vt pecuniam ſemper erogare neceſſe habuerit, nullamque interim recipere, & quod conſequens eſt, nihil etiam contra ſe ſcribere potuerit. Et præterea liqueat, Illuſtriſſimi Principis ſui negotia, ex ſententia fuiſſe confecta, ſicq; omnino præſumatur, quod ſuis & non alterius expenſis facta fuerit talis procuratio negotiorum, *arg. l.fin.C.de aliment.pupill.præſtand.* Quemadmodum enim in illo textu, ea, quæ ad victum & neceſſarios vſus vitę pertinẽt, pupillo per tutorem ſuppeditari intelliguntur: ſicq; etiam coniectura, vel iuris præſumptione probabile ſit, quod ſumptus ab eo fieri intelligantur, cui ipſorum erogandorũ cura incumbit, prout Bald. ibidem ſcribit, & per eundem illum textum dicit Bart. *in l. quæ ſub conditione.* quæ eſt *l. antepenult. de condit. & d monſtrat.* quod in hi[illegible] & ſimilibus in caſibus id quod ſcriptum eſt etiam in rationibus ſine iuramento, probetur eſſe verum, ſi doceatur, quod tantundẽ expendiſſet bonus vir, vel (vt idem Bartol. ſcribit *in l final. §. in computatione. num. 4. in fin. C. de iur. deliberan.* iudex expenſas etiam magnas poterit taxare, inſpecta qualitate cauſæ, in qua ſumptus fuerunt erogati.

Wie dann diſſfalls das Rechtliche Ampt / vnd der E.F.B. Rähte / alls die ſonder zweyffel wohl wiſſen / wie es mit den Reichstägen geſchaffen / vnd was daſelbſt auffzugehen pflegt / ſolche æſtimation vnd taxation da es jhm dahin geſtalt / auch wohl thun können / vnd hierdurch iſt vnſers aͤnſichen verhoffens / die Erſte vnd die vornembſte Frag / Gott lob / ſeyn nun genuegſam reſoluiret.

Die Ander Frag belangend / bedarff keiner weytleufftigen diſputation.

Dann kuͤrtzlich zu melden ſolte vnſers erachtens der Sachen mehr zuträglich [illegible], dann ſchädlich ſein / das man ſich in die begehrte liquidation nicht ſtracks einlaſſe / ſondern der H. D. mit vorgehender maioris cautelæ gratia, vnd zuverhütung mißverſtands / in ſolche liquidation vnd ſpecification weyter vnd anderer geſtalt / dann er im Rechten ſchuldig nicht einlaſſen / das ſich auch J. F. G. zu keinem vberfluß verſtrickt haben wolte / (de cuius clauſulæ vtilitate eleganter diſſerit Pract. Papienſ. *in form. libell. in act. real. ad verſic. non adſtringens.*) viel weniger aber auff ſeine habenden brieffliche Vrkunden / mit dem aller geringſten zu ſchreyten geſinnet were / tum quod ſuperabundans cautela dubitationis tollendæ gratia, non inutiliter adhibeatur, *l. quæ dubitationis.* Vbi Decius & Cagnol. not. *de regul. iur. & l. teſtamentum, C. de teſtamen.* tum vel
23 maxime, quod proteſtatio † animum & intentionem agentis declaret, quodq; præterea, iure noſtro nihil decedere nobis putatur, adeoq; illud nobis integrũ illæſumq; conſeruet *l. quod enim. de negot. geſt. l. at ſi quis.* *§. pleriq; de religioſ. & ſumpt. fun. l. 1. § ſicut. Quib. mod. pig. vel hypoth. ſol. cum ſimil. allegat.* per Dec. *in conſil. 516. quoniam cauſa, num. 19.* & Nat. *in conſ. 636. num. 69.* vt proinde rectiſſime ſentire videantur, qui dicunt, proteſtationem non parum, atq; adeo plurimum prodeſſe, *c. cum veniſſent.* & ibi Dd. *de in integr. reſtit.* & Dd. *in c. cum M. Ferrarienſ. de conſtitut.* quos refert & ſequitur Matth. Afflict. *in c. 1. num. 107. quo temp. mil. inueſt. pet. deb.*

Was nun ferner die dritte Frage betreffen thut / haben wir ſorge / der H. D. werde ſich der zweyjährigen Rechnung / dauon dieſe Frage meldet / ſchwerlich erwehren können. Dann ob wohl die erſte Verſchreybung mit B. gezeichnet / auff einen wiederkauff gerichtet / vnd dann auch in der Verſchreybung mit G. ſigniret / gemeldet wird / das dem H. D. das Ampt L. auff die daſelbſt beſtimpten Neun Jahren wiederkäufflich eingereumbt worden / vnd ſich alſo vielleicht dafür anſehen laſſen möchte / das der H. D. die Früchte vnnd Abnützung des Ampts L. diſſfals lucrire / cum is, qui
emit † cum pacto de retrouendendo, Dominus ſit, 24
ideoque fructus ex re tali pacto vendita, ſuos faciet donec redimatur, *in l. 1. in fin.* & not. ibid. Dd. *Cod. de pact. int. empt. & vendit. compoſ.*

So befindet ſich dannoch gleichwohl / das es mit jtztgemelter Verſchreybung ſub litera G. ein andere gelegenheit habe / ſintemahl dieſelbe auff eine gewiſſe zeit / wann die ablöſung oder abzahlung geſchehen ſol / klärlich gerichtet / als nemlich in neun Jahren / auff zween Termin / als auff Oſtern Anno 67. vnnd auff Oſtern Anno 70. Da doch Wiederkauff oder Gültß Verſchreybungen / dermaſſen geſchloſſen / geſtellt / vñ begrieffen ſein müſſen / daß die Loßkündigung derſelben auff wiederkauff / wie wiederkauffs Recht iſt / bey dem Vorkauffer ſtehen ſolle / wie in der Käyſerlichen Mayeſtet / vnd des Heyligen Römiſchen Reichs Policey Ordnung / Anno 48 zu Augſpurg auffgerichtet / tabulo von Wucherlichen Contracten / klärlich verordnet / vnnd ob nun wohl in ſolcher Verſchreibung (wie kurtz zuuorn auch geſaget) gemeldet wird / das dem H. D. das Ampt L. wiederkäufflich eingethan. Item / das J. E. F. B. J. D. F. G. den wiederkauff / vnd ablöſung vorbehalten / ſo muß man dannoch viel mehr naturam ipſius negotii, dann ſolche denomination oder wort ſehen.

Actus enim non iudicatur † ſecundum denomi- 25
nationem verbalem, ſed ſecundum ſurmam & effectum *l. non Codicillum* & ibi Iaſon, *num. 3. C. de teſta.*
indeq; ſit, quod magis attendatur forma † & effe- 26
ctus rei, quã denominatio, *l. Inſulam. de præſcript. verb.* ſi qualitas contractus repugnat, *l. ſi uno. in principio. locat. & leg. ſi ſtipulatus. in princip. de vſur.*

In maſſen dan diſſfals geſchicht / oder in gedachter Verſchreibung gemeldet wird / daß der Herr Obriſt ſeinen Erben vnd mitbeſchriebenen / der ablehnung halben vor obgeſagtem Termin / in den G. zudringen nicht macht haben ſollen / à contrario enim ſenſu, hat jm vnd ſeinen mitbeſchriebenen vnbenommen ſein ſollen / nach verflieſſung ſolcher Terminen in J. E. F. G. der ablehnung halben zudringen / vnnd iſt alſo die ablöſung oder Loßkündigung in S. E. F. G. freyen Willen nicht geſtanden.

Derowegen wir dann vielgemelte Verſchreybung ſub litera G. vor keinen andern Contract / quam contractum mutui erachten können / zuförderſt weyl auch der daſelbſt benandte / dem H. D. Jährlich verſchriebene Summam / nicht wiederkäuffliche Zinß / ſondern

ſchlechte

ſchlechte Zinß vnnd intereſſe genandt worden. Wiewohl aber auch in offtgemelter Verſchreybung/vnter andern ferner gemeldet wird/das der H. O. ſeine Erben vnd Erbnehmen/ das gantze Ampt/nichts außgenommen zu jhrem beſten nutz vnnd frommen/ die darinnen beſtimpten neun Jahr vber zugenieſſen/vnd zugebrauchen haben ſollen.

So iſt dannoch im Rechten hinwieder außdrück-
27 lich verſehen: Quod in contractibus † qui re cele-
28 brantur,(cuiuſmodi contractus † eſt mutuum, *Inſt. Quib. mod. re contrah. obligat. in princip.*)non poſſit obligatio contrahi in ampliorem ſummam, quam uera data aut numerata eſt. *l. ſi tibi decem. in princ. de pact. & l. Rogaſti §. ſi tibi decem ſi cert. petat.*

Vnd weyl dann nun der H. O. vielgemelter Verſchreibung mit G. gezeichnet/ zu volge das Ampt E. zwey Jahr in verwaltung gehabt/ ſo wird auch J. G. vnſers beſorgens die Rechnung zuthun/ nicht geübriget ſein können.

Cum manifeſti & explorati ſit iuris, quod omnes
29 adminiſtratores, quicunque † illi ſint, geſtus ſui rationem reddere teneantur *l. 2. de negot. geſt. l. 1. § officio. & §. de rationib. de tutel. & ratio diſtrahen. l. Rationes. Cod. arbit. tut. cap. qualiter & quando. 2. de accuſat. § œconomos. authent. de ſanctiſſ. Epiſcop. collat. 9.* & not. Ioann. à Cam. *in tractat. de execut. vltim. volunt. in 2 part. §. Nouiſſimum. num. 2.* Rum *conſ. 414. quoad primum. num. 1.* Bart. *conſil. 46. cum in præſenti conſultatione. in princ.* quo in loco allegat dictum patrisfamilias in Euangelio, *redde rationem villicationis tuæ,* quod habetur *Lucæ 16.* & repetitur *in d. c. qualiter & quando. de accuſat.* Decius *in conſil. 178. in cauſa quæ proponitur. in princ.* & Hieron. Schurpf. *conſ. 65. Centur. 1.* & Bart. *dict. l. ſi ſtilicet, cum ſimilib.*

Da wieder dann auch ſchwerlich releuiren wird/ was von dem Contract/ ſub litera H. in facti narratione angezogen/ dieweyl derſelbe nicht ad confirmationem, ſondern viel mehr ad nouationem & deſtructionem earum, quas ſupradiximus priorum obligationum, ſub literis B & G. gerichtet/ vnd in den Rechten klerlich verſehen/ quod inducta ad verum fi-
30 nem non † debeant operari contrarium effectum. *l. legata inutiliter. de legat. 1. l. legata inutiliter de adimen. legat. & l. cum tale. §. fin. de conditionib. & demonſtrationib. cum multis ſimilib.* Et de tertia quæſtione, hæc quidem hactenus.

Was aber nun letzlich die vierdte Frage anlanget/ halten wir es eigentlich vnnd gewißlich darfür/ das der H. O. anzuzeygen nicht ſchuldig/ wie hoch er die Brieff vnd Siegel belangend/ die 41000. Thaler/ davon in der erſten Verſchreybung mit B. ſignirt/ vnnd in facti ... meldung geſchicht an ſich bracht.

Dann zugeſchweygen/ das der H. O. vor die gewehr ſolcher Summen/ im Fall der notthurfft/ vnnd da keine andere ſonderliche vergleichung in contrarium verhanden/ ſtehen vnd hafften wird müſſen. *l. ſi nomen. & l. & quidem ſine exceptione, de hæredit. vel actio. vend.*

So iſt auch nichts daran gelegen/ woher/ oder wie hoch J. C. F. G. ſolche Brieff vnnd Siegel an ſich bracht/ *l. non vnde. Cod. ſi cert. petat. Non vnde,* (Inquiunt ibi Imperatores, Diocletianus & Maximianus) *originem pecuniæ, quæ mutuo datur, habeat, ſed quis contraxit, ſi vt propriam numerauit, requiritur:* quo & illa pertinet
31 iuris regula: Quod nulla dicatur † ratio modi, dummodo habeatur effectus, *l. 3. C. de inſtitut. & ſubſtitut.* ibi & Bald. not. & idem Bald. *in l. humanitatis. in 3. oppoſitione. C. de Impuber. & aliis ſubſtitutionib. l. Quoties, § ſi quis nomen* & ibi Ioann. de Imola. *de hæredib. inſtituend.* Cum multis aliis ſimilibus allegatis per Hippolyt. de Marſil. *in pract. Criminal. §. 2. num. 20. & 21.* & Thom. Grammat. *in deciſ. 36. Solon nu. 75.*

Vnd hat ſich aber diß alles/ viel vnd hochgedachter C. F. B. nunmehr Hochlöblicher Gedechtnüß/ gegen dem H. Obriſt nach inhalt der Quitantzen mit C. ſignirt/ außdrücklich verpflicht vnd verſchrieben/ da er gleich an der behandlung vnnd entlöſung/ erwehnter verſchreybungen vnd andern darzu gehörenden Brieffen vnd Siegeln einen Vortheyl gehabt/ vnd weniger dann 41000. Thaler darumb gegeben hette/ das ſolches mit wiſſen vnnd bewilligung S. C. F. G. geſchehen/ vnd dem H. O. ſampt ſeinen auch mit beſchriebenen deßhalben in der wiederbezahlung nichts entzogen/ abgekürtzet/ oder abgebrochen werden ſolle/ welcher verpflichtigung vnd verſchreybung nachmahls billig nachzugehen.

Cum vulgo tritiſſima ſit iuris regula, quod con-
32 tractus † ex conuentione legem accipiant. *l. 2. in fine. ſi famil. erciſcund. l. 1. § ſi conueniat autem & l. Lucius. in fine. Depoſit. & l. contractus. de regul. iur.* Item, quod † con- 33
tractus ab initio quidem voluntatis ſint, ex poſt facto autem cum parendi neceſſitate coniuncti eſſe incipiant, *l. in commodato. ff. commodati. l. ſicut. Cod. de act. & obligat. & Inſtit. de oblig. at in princ.* Nec non denique quod regulariter omnes obligationes, ad & contra hæredes tranſeant, ſiue in dando, ſiue in faciendo conſiſtant. *l. 2. Cod. de pact. inter empt. & vendit. compoſit. & l. veteris. C. de contrahend. & committend. ſtipulat. cum ſimil.*

CONSILIVM VII.

SVMMARIA.

1 *Res Eccleſiaſtica an abalienari poſſint, vel non.*
2 *Immobilia in defectu mobilium, an pignori dari poſſint.*
3 *Solemnitates quænam præſumuntur, & quæ non.*
4 *Conſuetudo infeudandi quænam ſufficit.*
5 *Epiſcopus an ſine totius cleri conſenſu id eligere debeat, quod Eccleſiæ non proficuum ſit: & rebus Eccleſiæ tanquam commodatis, non tanquam propriis vti poſſit. num. 6.*
7 *Ad intorum officium & curam quænam pertinent.*
8 *Prælatus de bonis Eccleſiæ nihil diminuere debet.*
9 *Ad conſuetudinem inducendam quænam requiruntur, & quot actus ſufficiunt num. 11.*
10 *Conſuetudo an ex ſola actuum frequentia conſtitui poſſit.*
12 *Anni 40. ad inducendam conſuetudinem, an ſufficiant.*
13 *In præſcribendis rebus Eccleſiaſticis anni 40. requiruntur num. 44.*
14 *Capituli conſenſus in rebus Eccleſiæ gerendis inprimis neceſſarius eſt.*
15 *Bona menſæ Epiſcopi quando addicta eſſe cenſentur.*
16 *Qualibet res ad naturam ſuam facile reuerti poteſt.*
17 *Fundum per 30. annos poſſidens, etiam non inueſtitus, præſcriptione 30. annorum ſe tueri poteſt.*
18 *Leges ciuiles in alienatione rerum Eccleſiaſticarum an ſeruentur.*
19 *Eccleſiæ cauſa, in defectu Canonum per ius ciuile decidi debent.*
20 *Solemnitas etiam extrinſeca ex tot annorum lapſu, an probabilis fiat coniectura.*

11 De

21 *De ſolemnitate præſumenda quando agitur ad excluſionem & in alterius præiudicium.*
22 *Omne vitium propter temporis antiquitatem tollitur.*
23 *Euentus poſterior à tituli primordio an formetur.*
24 *Res ſemel alienabilis ſeu emphyteutica facta, ſemper manet talis.*
25 *Quot capita, tot ſententiæ.*
26 *Opinio interpretum crebriori calculo recepta, loco conſuetudinis habetur.*
27 *Diſtinctio quænam inter illud tempus, ex cuius lapſu præſumitur interuentus ſolennitatis, & inter illud, quod præſcriptionem inducit.*
28 *Hæreditatis petitio præſcriptione longi temporis, non remouetur.*
29 *Eccleſiæ res ſine debitis ſolennitatibus infeudari vel abalienari nequeunt.*
30 *Res ſemel feudalis facta, poſtea rurſus in feudum libere concedi poteſt.*
31 *Infeudari Eccleſiæ res nequit, niſi conſuetudo infeudandi ſpecialis ſubſit.*
32 *Verba hæc: ſi videris expedire, quid ſignificent.*
33 *Hæc verba: libere concedes, quomodo intelligenda.*
34 *Verba arbitrium boni viri præſeferentia, an voluntatem liberam important.*
35 *Conſuetudo ſpecialis infeudandi, an ſit neceſſaria.*
36 *Capituli conſenſus non de neceſſitate, ſed honeſtate requiritur.*
37 *Feudalia iam nunc effecta, in poſterum quoque recte infeudari poſſunt.*
38 *Ex multis rationibus vna aliqua quando ceſſat, diſpoſitio propter alias conſequentes non minus valet.*
39 *Venditor an emptori ex ipſa contractus natura de euictione teneatur.*
40 *In renuntiando vbi certa forma requiritur, denuntiatio tunc ſemper de ſubſtantia eſt.*
41 *Scientia ſola an ſufficiat.*
42 *Emptor quolibet tempore litis venditori denuntiare poteſt, vt rei agendæ adſit, quomodo hoc intelligendum.*
43 *Spatium tanti temporis, cuius initium non extat, vim legis habet.*
45 *Præſcriptio malæ fidei particeps, an valeat.*
46 *Quæ alius loco acceſſionis adiecta ſunt, ea quoque iiſdem cedant.*
47 *Pars maior ad ſe trahit minorem.*
48 *Exercitium eundi ad molendum, an ſit actus meræ voluntatis.*
49 *Molendini frequentatio eſt meri arbitrii.*
50 *Nulla ſeruitus vel quaſi poſſeſſio in liberum hominem cadit.*
51 *Hiſce nec conſuetudo, neque præſumptio inducitur, quæ ſunt meræ facultatis & voluntatis.*
52 *Nulla conſuetudo vel ſeruitus per actus meræ facultatis introducitur.*
53 *Quilibet in proprio ſolo ad libitum exædificare poteſt, ſecus in alieno.*
54 *Contractus ex conuentione legem accipit.*
55 *Actus eundi ad molendinum, eſt in poteſtate eorum qui molunt.*
56 *Principali corruente, corruit quoque acceſſorium.*
57 *Litus eſt acceſſio maris neceſſaria, ſicut ripa fluminis.*
58 *Alterum ſine altero eſſe nequit.*
59 *Acceſſio quando dicitur neceſſaria.*
60 *Hoc non probat adeſſe, quod contingit abeſſe.*
61 *Acceſſiones voluntariæ quæ dicuntur.*
62 *Legata & fideicommiſſa extra teſtamentum in codicillis quoque relinqui poſſunt.*
63 *Paria ſunt non eſſe, & non apparere.*
64 *Ceſſante actu vel exercitio molendi, debitum operarum ideo non ſtatim ſublatum videtur.*
65 *Principali ſublato, acceſſorium per ſe ſubſiſtens non tollitur.*
66 *Operæ vtrum & quanto tempore præſcribi poſſint.*
67 *Tempus non eſt modus obligationis inducendæ, numero 68.*
69 *Præſtatio vel ſolutio ad obligationis deſtructionem, an deſtinata ſit.*
70 *Verba hæc: certis annis, quomodo accipienda.*
71 *Vaſallagium ſeu vaſallitium ſpatio triginta annorum præſcribitur.*
72 *Homagii vel ſeruitii genera, quotuplicia & quænam.*
73 *Homagia cuius rei cauſa præſtari ſolent, & de quanam cauſa hic tractetur. num. 74.*
75 *In homagii præſtatione quænam requiruntur.*
76 *Ius commune præſcriptioni operarum expreſſe reſiſtit.*
77 *Nemo ad operas præſtandas compelli poteſt, & quando.*
78 *Tempus ſine certa definitione prolatum, de tempore perpetuo accipitur.*

DEI OPT. MAX. AVXILIO.

SOlche Fragen vermittelſt Göttlicher hülff vnd verleyhung auffzulöſen / leſt ichs anfänglich ſo viel die ander vnd erſte Frag anlanget / dafür anſehen / das durch die von Biſchoff M. E. 1514. beſchehene alienation vnd infeudation / das Gut B. die art vnnd eygenſchafft eines Eccleſiaſticæ, vnd eines Tiſchgutes nicht verlohren noch abgethan / vnnd wans gleich geſchehen / das demnach nichts deſto weniger ſolch Gut / dadurch das es H. L. von wegen ſeiner geübten Verbrechung E. E. M. Anno ein tauſend fünff hundert vnd acht vnd zwantzig abgetretten vnd eingeraumbt / vnd der Biſchoff daſſelbe von der zeit an / biß auff das ein vnd dreyſſigſt Jahr / als ers M. B. verkaufft / vnd alſo ins dritte Jahr innen gehabt / genoſſen vnd gebraucht / vnnd wiederumb zum Tiſchgute gemacht / das es demnach der Biſchoff gedachten M. B. auſſerhalb gebührlichen / vnnd im Rechten verordneten Solenniteten / vnnd M. B. ſeinen Anſtehen am E. F. Biſchoffen / beſtendiglich nicht verkauffen mögen.

Das nun dem alſo / erſcheinet auß nachfolgenden Texten vnd Rechtsgründen. Dann Erſtlich iſt klar beſchriebenes Rechtens / quod res † Eccleſiaſticæ 1
abalienari nullo modo poſſint. *cap. nulli. de rebus Eccleſ. non alienand. & can. ſine exceptione. 12. quæſtion. 11.* Præſertim vero ſi ad menſam Epiſcopi vel capituli deſtinatæ ſint ac pertineant, *capit. vt ſuper. & cap. poſſeſſiones. de reb. Eccleſiaſtic. non alienand.* Si debitæ, & in hoc caſu requiſitæ ſolennitates adhibeantur, vt inprimis & ante omnia interueniat diligens inquiſitio, & tractatus cleri, & potiſſimum capituli, *dict. capit. ſine exceptione.* qui tractatus in eo conſiſtit, num vrgens neceſſitas, an debitum ſubſit, & an illud ex bonis mobilibus ſolui poſſit, nec ne. Item, quod in defectum mobilium † bonorum, res immobi 2
les primum ſpecialiter pignori dentur, & creditor

fructus pignoris tam in ſortem, quam in vſuras, ad
quartam vſque centeſimæ computet. Vtque credi-
tore ita pignus accipere nolente, res Eccleſiæ im-
mobilis, (antegrediente primum iuramento, œco-
nomi vel adminiſtratoris, de debito vrgente, &
quod illud de bonis mobilibus ſolui non poſſit,)
per dies viginti publice offeratur vendenda, &c.
Quemadmodum hæ ſolennitates, & reliquæ eiuſ-
dem generis prolixe enumerantur *in authent. hoc ius
porrectum.* (& in corpore vnde ſumitur) *Codic. de ſa-
croſanct. Eccleſ. & in capit. hoc ius.* Inter alias autem ſo-
lennitates illa quidem certe non poſtremum lo-
cum obtinet, quod res Eccleſiaſticas, non niſi ad-
hibito capituli conſenſu abalienari iura præcipiunt,
incertumque vocant, omnes omnino alienationes
huius conſenſu non interueniente factas, *dict. capit.
vt ſuper. §. final. capit. poſſeßiones. capit. final. de rebus ec-
cleſ. non alienand. & canon. ſine exceptione. 12. q. 2.* Licet
maxime facta ſit hoe caſu, deterior conditio eccle-
ſiæ, *argument. l. ſi fundus. in princip.* iunct. gloſſ. *in verb.
mouere. de rebus eorum qui ſub tutela vel cura ſunt.* & no-
tant Dn Ant. *in l. cum hi.* vbi Bartol. *& §. eam tranſa-
ctionem. numer.* 3. Caſtrenſ. *in fine princip.* & Iaſon *in d.
§. eam tranſactionem. numer. 2. de tranſact.* vſque adeo
vt conſenſus etiam non ſufficiat, niſi & ſubſcriptio
clericorum & capituli interueniat. *cap. 1.* & ibi gloſſ.
final. nec non Panormit. *num. 3. & 4. de his quæ fiunt
à prælat. ſine conſenſ. capitul.*

Vnd weyl dann nun nicht zubefinden / das Bi-
ſchoff M obgedachtes Gut B. vermittelſt jrer erfor-
derten gebürlichen Solenniteten alienirt / ſo leſſt ſichs
auch vermöge ſolcher klarer Text vnd Rechtsgründe /
gewißlich darfür anſehen / das ſolche alienation vn-
kräfftig vnd an jhr ſelbſt vnnötig / es möchte dann / wie
nachmahls dargethan worden / das berührte Solen-
niteten dißfalls adhibiret werden.

3 Etenim tales ſolennitates † tanquam extrinſecæ,
non præſumuntur, ſed legitima probatione indi-
gent. *l. Quicunque. §. final. de Public. in rem actio. l. pen-
ultim. Codic. de probation. l. final. Cod. de fideicommiſſ. &
l. fin. Cod. ad l. Cornel. de falſ.* licet maxime longiſſimi
temporis tranſcurſus interuenerit, niſi alia etiam
præſumptio concurrat, Panormitan. *in capit. Alberi-
cus. numer. 6 verſic. ego arbitror. &c. de teſtibus.* & eſt in
hanc ſententiam bonus textus, *in l. ſignificatio de cen-
ſib.* per quem dicit ibi Panormitan. *in 2. notab.* quod
in impoſitione cenſus, quantumuis antiqui, non
præſumatur interueniſſe auctoritas Epiſcopi, niſi
etiam probetur.

Zum andern / da vielleicht geſagt werden were /
das obgemelte Text vnd fundamenta iuris de reliquis
alienationibus extra feudi conceſſionem reden ſol-
ten, cum ſpecialiter diſpoſitum reperiatur, quod
Archiepiſcopo, Epiſcopo, Abbati, Abbatiſſæ, &
præpoſito beneficii vel feudi concedendi facultas
ſit permiſſa. *cap. 1. de iis, qui feud. dar. poſſ. capit. 1 in prin-
cip. verſicul. idem iuris eſt*, à contraria ſentent. *Epiſcop.
vel Abbat. capit. 1. qui feudum dar. poſſ. titul. 1. capit. 1. qui
ſucceſſ. tenean. tit. 2 & cap. 2 de cler. qui inueſtit ſec. in vſib.
feudor.*

So muß dannoch ſolches nicht indiſtincte ver-
ſtanden / ſondern ad illas tantum res eccleſiaſticas
reſtringiret werden / quæ ſolitæ ſint in feudum con-
cedi, quemadmodum textus modo allegati, plus-
quam manifeſte innuunt, vtpote, qui hanc feudi
concedendi poteſtatem iis, quas modo nominaui
perſonis eccleſiaſticis, non aliter faciunt, quam ſi
antiquitus conſuetudo ipſarum fuerit, vel ipſæ ſoli-
tæ ſint in feudum dari. *dict. cap. 1 in princ. de iis, qui feu-
dum dar. poſſ. & dict. capit. 1. in princip. verſicul. idem iuris.
&c. Epiſcop. vel Abbat.* Imo eiuſmodi † conſuetudo 4
infeudandi ſola non ſufficit, niſi beneficii etiam
conceſſio, eccleſiæ fructuoſa ſit atque expediat. *ca-
pit. 2. in verb. ſi videris expedire. &c. extr. de feud. & canon.
ſine exceptione. 12. quæſtio. 2.* vbi expreſſe dicitur, quod
Epiſcopus † abſque totius Cleri tractatu atq; con- 5
ſenſu, id elidere debeat, quod haud profuturum ſit
Eccleſiæ. Epiſcopus enim † rebus Eccleſiæ tan- 6
quam commendatis, non tanquam propriis vti de-
bet, ſicut ibidem dicit textus. Quemadmodum
igitur tutela, ad eius qui commiſſus eſt, adeoque
ad pupilli vtilitatem gerenda eſt, ſecundum Mar-
cum Ciceronem, *libr. 1. Officior.* & eſt textus *in l. Tu-
tor qui ad vtilitatem. & leg. tutor qui tutelam, de admini-
ſtrat. tutor.* Et quod conſequens eſt, ad † officium 7
curamque tutoris pertinet, vt quamprimum, &
quoties acquirendi occaſio oblata fuerit, ea in pu-
pilli ſui commodum vtatur, *l. quicquid.* iunct. gloſſ.
penult. *Cod. arbitr. tutel.*

Sic & Epiſcopus vel Prælatus † de Eccleſiæ bo- 8
nis diminuere nullo modo debet, ſed eis potius,
quoad eius fieri poteſt, induſtria & diligentia ſua
acceſſionem adiungere officii ſui ratione tenetur.
can. penultim. 12. quæſt. 4. & not. ibid gloſſ. *in verb. negle-
ctum.* Præſertim, cum quilibet Epiſcopus, religio-
ne iuriſiurandi præſtita ſancte promittere neceſſe
habeat, quod bona Eccleſiæ de nouo infeudare, vel
alias quocunque modo alienare nolit, *cap vt ſuper in
princ.* iunct. gloſſ. *in verb Sacramento. de rebus Eccleſ. non
alienand.*

Zum dritten / wann nun gleich auch geſagt wer-
den möchte / das conſuetudo infeudandi, & com-
modum Eccleſiæ dißfalls verhanden / vnnd alſo die
vom Biſchoff M. beſchehene alienation vnnd infeu-
dation legitime geſchehen ſein müſte / per iura & fun-
damenta modo adducta, alldieweyl das Gut B.
anfänglich J. K. zu V. darnach auch vnnd zum an-
dern H. L. zum dritten M. B. vnnd zum vierdten E.
P. geliehen worden. Das alſo nicht einer oder zween /
ſondern vier actus infeudandi verhanden. Cum in-
terim ad conſuetudinem † inducendam duo etiam 9
actus tantum ſufficiant, *l. 3. in fin. Codic. de Epiſcop.* &
not. gloſſ. *in rubr. Cod. quæ ſit long. conſuet.* & ita intelli-
gendi ſunt atque reſtringendi textus, qui frequen-
tiam actuum & longæ ium vſum, ad conſuetudi-
nem inducendam requirunt. *l. an in totum, Cod. de æ-
dif. priuat. l. 1. & 2. Cod. quæ ſit long. conſuet.* teſte Bartol.
*in lectura l. de quibus. nu. 11. & in repetit. eiuſdem legis. nu.
12 de legib.*

So thete dannoch ſolches auch nichts zur Sache /
cum ex ſola actuum † frequentia, conſuetudo non 10
conſtituatur, niſi legitimo tempore interueniente
fuerit præſcripta. *l. diuturna. l. de quibus. verſic. inuete-
rata, de legibus. §. ex non ſcripto. Inſtitut. de iure naturali
gent. & ciuili*, & tradit Bartol. *in dict. l. 2. num. 12 & 15.
C. quæ ſit long. conſuetudo.* Ad conſuetudinem † indu- 11
cendam, inquiens, deſiderari nempe frequentiam
actuum tacitus populi, vel maioris partis conſenſum
& diuturnitatem temporis.

Zum vierdten / ob gleich auch Biſchoffs M. alie-
nation / Anno. 1528 vnd alſo nicht allein vor 40. ſon-
dern auch vor etlichen vnd funffzig Jahren geſchehen /
vnd ſich alſo dafür anſehen leſt / als were der præſcri-
ption halben kein mangel verhanden. So iſt dannoch

hinwie-

hinwider darauff wol achtung zugeben / das diſsfalls keine ſolemnis alienatio oder infeudatio, zubefinden.
12 Quo caſu ad inducendam † conſuetudinem non
13 ſufficiunt anni 40. (qui alias in præſcribendis † rebus Eccleſiaſticis requiruntur, *c. de quarta, de preſcript. c. cum de beneficio.* iunct gloſſ. final. *de prebend. libr. 6. & Auth. quas actiones, Cod. de ſacroſanct. Eccleſ.*) ſed requiritur tanti temporis ſpatium, cuius initium memoria repeti non poſſit, quemadmodum in ſpecie ſcriptum reliquit Franciſcus Curtius *in tractat. feudor. in 2. part. queſtion. 4. principal. num. 7.* Ea ratione, quod hic agatur de præſcribenda facultate alienandi, abſque debitis ſolennitatibus. Adeoq; contra præſcriptum, & diſpoſitionem iuris communis, & quod conſequens eſt, neceſſarius ſit lapſus talis & tanti temporis, quod memoriam hominum excedat, per regulam traditam, *in capit. 1. de preſcription. libr. 6.*

Eine ſolche lange aber vnd vndänckliche zeit / iſt allhier auch nit vorhanden / vnd mangelt demnach auch an der præſcription.

Zum Fünfften irret auch nichts / das in facti narratione gemeldet wird / als ſolte durch Biſchoff M. das Gutt B. vmb des Stiffts vortheyl vnnd beſſeres willen / vnnd auß der vrſach / das er damahls ein ander Gutt B. genant / ſo dem Biſchöfflichen Sitz beſſer gelegen / auch an Getreydt Wachs vnd ſonſten Fruchtbahrlichen gewechſen von dē A. zum Biſchöflichen Sitz vnd Tiſch verkauffe vnd gebracht worden / vnd alſo der Kirchen nutz vnd frommen diſsfalls geſucht ſein / ſintemahl im Fall / quando alienatio cum eccleſiæ commodo coniuncta eſt, die gebührlichen ſolenniteten nichts deſto weniger adhibirt werden müſſen / ex ſententia Dd. *in dict. l. cum ij. in princ. & in §. eam tranſactionem. de tranſact.* Potiſſimum vero
14 Capituli † conſilium & conſenſus in primis & ante omnia interueniat neceſſe eſt. Textus eſt manifeſtus *in cap. vt ſuper. §. final. de rebus Eccleſ. non alienand. Poſſeſſiones* (inquiens) *quæ Eccleſia tua minus ſunt vtiles, pro aliis vtilioribus, de fratrum tuorum & maioris partis, conſilio & aſſenſu, alienandi ſeu commutandi liberam concedimus facultatem.*

Zum Sechſten / wann gleich (den Fall zuſetzen) obgemelte Biſchoffs M. alienation / zierlicher vnnd gebührlicher weyß geſchehen / oder aber das Gutt B. ſonſten per ſpecialem conſuetudinem res alienabilis & infeudabilis worden ſein möchte / ſo were dannoch daran auch nichts gelegen / alldieweyl Biſchoff E. ſolch Gutt folgends als Anno acht vnnd zwantzig / wiederumb zur Kirchen gebracht / vnnd ins dritte Jahr beſeſſen / innen gehabt vnd gebraucht / vnnd alſo den Biſchöfflichen Gütern auffs newe wiederumb einverleybt gehabt / vnnd demnach daſſelb M. B. abſque debitis & in alienatione rerum Eccleſiaſticarum, potiſſimum vero earum, quæ ad menſam Epiſcopi vel Capituli pertinent, kräfftiger vnd beſtendiger weyß nicht verkauffen mögen / per ea, quæ ſcribit Panormitan. *in capit. vt ſuper. numer. 9. verſicul. ſed aduertendum. de rebus Eccleſiaſtic. non alienand.* vbi ratione bonorum Emphyteuticorum & feudalium Eccleſiæ apertorum adhibet eiuſmodi diſtinctionem: aut conſtat, quod prælatus ea deſtinauit in vſum menſæ, & tunc demum concedi non poſſunt, niſi in caſibus iure expreſſis: aut vero de eiuſmodi diſtinctione vel incorporatione conſtat, & tunc, ſi prælatus tenuit vel poſſedit eiuſmodi bona per annum, videtur ea rurſum conuertiſſe in vſum menſæ, ſecundum Archidiac. *capit. 1. numer. 32. queſtio. 8.* illius textus, qui poſt annum elapſum non nouas, ſed veteres eſſe recenſet, nuptias. Quemadmodum etiam poſt annum dicitur vinum vetus, *l. vetus. de trit. vin. & ole. legat.* Et hanc ſententiam ſequitur etiam Cardinal. Zabarell. *in c. 2. in 12. queſt. de feud.* vbi dicit, quod ſimul ac Epiſcopus vel Prælatus aliquanto tempore veluti eiuſmodi bona ad manus ſuas vendit, (ſic enim loquitur) fructus in ſuos conuertendo, videatur ea rurſum explicuiſſe per menſam, ſaltem quoad hoc, vt ea non alienet. Idemque ſentit Alvarot. *in capitul. 1. in princip. mihi numer. 11. ad fin. de iis qui feud. dar. poſſ.* & licet Bartol. *in l. ſi vacantia. Cod. de bon. vacantibus. libr. 10.* cuius ſententiam ſequitur Zaſius *in 5. part. epitom. feudor. numer. 50.* dicat, quod tunc demum bona † cenſeantur addicta menſæ, 15
quando per officiales, ad hoc deputatos, relata ſint in libros aliorum bonorum, ad menſas pertinentium.

Hæc tamen ſententia per leges ab ipſo allegatas, haudquaquam probatur, cum in illis tantum deſcribatur forma incorporandi res fiſco, ſecundum Cardin. *in dict. cap. 2. in 12 queſt. de feud.* Idemque ſcribit Franciſcus Curtius in *2. part. tractat feud. in 5. queſtion. principal. numer. 4.* dicens, textum *in dict. l. ſi vacantia.* loqui in bonis, quæ nunquam fuerunt fiſci, neque directo, neque vtiliter, ideoque minime admittandum videri debere, quod ibi requiratur expreſſa deſcriptio. Cum interim nos iis de bonis loquamur, quorum directum dominium ſemper fuit penes Eccleſiam, licet vtile fuerit penes alium, vt proinde in iſtis bonis tam exacta ſolennitas requiratur. Cum quælibet res † ad naturam ſuam fa- 16
cile reuertatur, *l. ſi vnus. §. pactus ne peteret, verſ. quod in ſpecie antea dictum de pact.*

Wiewohl aber auch ferner vnd zum ſiebenden in facti ſpecie gemeldet wirdt / das G. R. vnnd ſein Sohn der jtzige beklagte ſeinen Antheyl im Dorff E. von zwey vnd dreyſſig Jahr her / biß auff dieſe imputation (ſo ſich in jungſt verſchienen ſechs vnnd ſechtzigſten Jahr angefangen) vnnd alſo länger dann dreyſſig Jahr geruhiglich beſeſſen / genützt vnnd gebraucht / vnd die gebührliche Reſtdienſte / Lehenpflichte vnd Landſteuren gleich andern vom Adel davon geleyſtet vnd entrichtet / vnd demnach vielleicht das anſehen haben möchte / als hette ſich beklagter mit der præſcription longiſſimi temporis, diſsfalls zubehelfen / per textum *l. ſicut, & l. omnes. Codic. de preſcript. 30. vel 40. annorum.* inprimis vero per textum *cap. 1. §. ſi quis per triginta. ſi de feud. defunct.* vbi expreſſe, & quaſi in terminis dicitur, ſi quis per 30. annos † rem 17
aliquam & feudum poſſedit, & ſeruitium Domino exhibuit, quamuis de ea te non ſit inueſtitus, præſcriptione tamen triginta annorum ſe tueri poteſt.

So reden dannoch nichts deſtoweniger de præſcriptione rerum prophanarum, & ad laicos pertinentium, cum interim inſtitutus ſit nobis ſermo de rebus Eccleſiaſticis, ad quas præſcribendas neceſſarii ſunt anni 40. *cap. de quarta. de preſcript. & authent. quas actiones. Cod de ſacroſanct. eccleſ cum. multis ſimilibus ſupra allegatis.*

Wiewohl aber auch letzlich in den Fragſtücken Brieffe / item newe poſitional des erſten libells / desgleichen auch in der erſten Frage / auff etzliche Reichsabſchiede in genere auff dieſe meynung angezogen

worden/ das ſo wohl von Geiſtlichen als von Weltlichen Fürſten/ was einmahl Lehen worden/ wieder- umb verliehen werden/ vnnd Lehen bleiben ſoll/ ſo weyß ich mich demnach/ vor meine Perſon ſolches Reichsabſchiede nicht zuberichten/ wohl iſts wahr/ das in dem Paſſauiſchen Vertrage/ vnnd in des Reichsabſchiede/ ſo Anno fünff vnd funfftzig zu Augſpurg auffgerichtet/ vnter andern gemeldet wirdt/ dieweyl etliche Stände vnd derſelben Vorfahren etliche Stifft vnd andere Geiſtliche Güter eingezogen/ vnnd dieſelben zu Kirchen/ Schulen/ milden vnnd andern Sachen angewendt/ das es demnach bey der Verordnung/ wie es ein jede Stadt mit ſolchen eingezogenen Gütern allbereyt gemacht/ gelaſſen werden ſolle. So hat dannoch ſolches auff die Güter/ welche durch die Geiſtliche Prælaten/ auſſerhalb der gebührlichen Solenniteten vnbeſtendiger weyß alieniret oder verändert/ nicht gezogen vnd verſtanden werden.

Vnnd wann gleich etzliche Reichsabſchiede auff die meynung/ darauff ſie/ wie obgemeldet angezogen/ reden möchten/ ſo iſt dannoch hinwieder/ auch
18 im Rechten verſehen/ quod leges † ciuiles vel imperatorum, non ſeruentur in alienatione rerum Eccleſiaſticarum, licet maxime iuſtæ ſint, & cum Eccleſiæ vtilitate coniunctæ. Quemadmodum expreſſe ſcriptum reliquit And. de Iſern. *in cap.* 1. *numer.* 3. *de in. qui feud. dar. poſſ.* & facit textus *in cap. dudum, de decim. & capit.* 1. *de nou. oper. nunciat.* & quod ea illo textu dicit Panormit. *in* 3. *notab.* vbi dicit, quod cau-
19 ſæ † Eccleſiæ in defectu demum Canonum, per jus ciuile debeant decidi.

Auß welchen allen ſcheynet zu inferiren ſein/ das Biſchoff E. vielgemeltes Gutt B. als das beſtendiger vnd gebührlicher weyß nicht verkauffet/ vnd alſo auch nachmahls alienabilis vel infeudabilis, aber je auffs wenigſte den Tiſchgütern wiederumb de nouo incorporiret worden/ M. B. auſſerhalb gebührlichen vnnd hier zugehörenden Solenniteten/ zuverkauffen mit nichten fug noch recht gehabt/ vnnd das demnach G. R. den jtzo ſtreytigen Antheyl an dem Dorffe L. ſo in das Gutt B. gehörig/ von vorgemelten P. durch einen kräfftigen vnnd beſtendigen kauff an ſich nicht bringen mügen.

Wie dem allem aber/ ſo halte ich darfür/ das der Kauff/ welchen der Biſchoff M. mit gedachtem J. R. Anno eintauſendt fünff hundert vnnd viertzehen gedachtes Guts B. halben getroffen/ im Rechten beſtendig/ vnnd das durch denſelben letzlich auch ſelb Gutt/ die art der lien bilis vnnd feudalis an ſich genommen/ das auch daſſelbe dadurch/ das es Biſchoff E. Anno acht vnd zwantzig wiederumb zu ſich genommen/ vnnd in das dritte Jahr innen gehabt/ den Tiſchgütern auffs newe wiederumb nicht einverleybt/ vnnd demnach M. P. auſſerhalb einiger Solenniteten/ wohl verliehen/ vnd alſo auch gemelter Antheyl/ am Dorff C. von jhme ferner/ des Beklagten Vattern G. R. kräfftiger vnnd beſtendiger form vnd weyß/ wohl hat Verkaufft werden mügen.

Das aber nun vorgemeltes Biſchoffs alienation, im Rechten beſtendig/ ſolches ſcheynet hierauß mehr dann annehmſam/ das dieſelbe in viertzig Jahr/ vnd alſo vor funfftzig Jahren geſchehen.

Ob dann nun wohl in der Klage nicht gemeldet wird/ vnnd ſonſten eygentlich auch nicht befunden/ das ſolcher Kauff/ vermittelſt gebührlicher Solenniteten auffgericht worden/ ſo wird es dannoch daſelbſten nicht verneynet/ vnd iſt auffs aller wenigſte propter lapſum talis tantique temporis, im Rechten vermutlich.

Etenim certi & manifeſti iuris eſt, quod ex tot 20
annorum † lapſu, ſolennitas etiam extrinſeca, coniectura probabilis fiat aut præſumatur. Per textum *l. qui aliena. in princip.* & ibi Angelus *de acquirend. hæredit. & leg. ſi filiusfamilias.* vbi & Bartolus, idem Angelus & reliqui Doctores not. *Codit. de petit. hæredit.* Idem Hoſtienſ. Ioan. Andr. & cæteri Canon. *in capit. Albericum. de teſtibus. & in capit. illud, de præſumpt.* Eamque ſententiam communiter receptam eſſe, locupletiſſimus teſtis eſt Iaſon *in l. ſciendum. num.* 16. *de verbor. obligat.* ſubiungens hanc opinionem ſolere concludendo amplecti, nempe, quod ea diuturnitate temporis, ſolemnitas extrinſeca præſumatur, quamuis etiam de illa re Notarius vel ſcriptura nullam mentionem faciat.

Et licet nonnulli hanc præſumptionem ratione longi temporis, decem vel viginti annorum en tantum in caſu admittant, quo de commodo adquirendo, non item de damno alteri infligendo agitur, Alexand. *conſil.* 17. *numer.* 8 *libr.* 4. Attamen, quantum ad tranſcurſum longiſſimi temporis, nempe triginta annorum, quadraginta etiam vel plurium attinet, vno ore omnes affirmant, ex tanto temporis ſpatio, ſolennitatem in damnum etiam vel præiudicium etiam alterius haud dubie præſumi, textus eſt ſingularis *in cap. peruenit, in verb. triginta.* iuncta gloſſ. *ibidem*, vbi & Ioan de Imol. notat. *de emption. & vendition.*

Cuius ſententiam refert & ſequitur Alexand. *in dict. l. ſciendum, numer.* 17. *de verbor. obligation.* necnon *in dict. conſil.* 17. *numer.* 8. *libr.* 4. Felin. *in dict. cap. Albericus. in fin. de teſtibus. & in cap. illud. colum.* 3. *num.* 6. *verſicul. ſecundo eſt aduertendum, de præſumptionibus* & Decius *conſil.* 36. *column.* 7. *numer.* 8. & in ſpecie quod tractatus conſenſus capituli & reliquæ ſolennitates in alienatione rerum Eccleſiaſticarum, vel etiam ad menſam Epiſcopi pertinentium requiſitæ, præſumantur ratione longiſſimi temporis elapſi, quamuis inueſtitura talium ſolennitatum nullam prorſus faciat mentionem, & diſerte ſcribit Alexand. *in conſil.* 79. *numer.* 4. *libr.* 1. Cuius ſententiam refert & ſequitur Iaſon *in dict. l. ſciendum. numero* 17. *verſicul. ſeptimo facit. &c. de verborum obligation.* Et licet eo in caſu, de quo conſulens reſpondit ibi Alexan. elapſi fuerant ſexaginta anni ab elapſionis, vel à tempore conceſſionis, neceſſarium tamen non eſt tantum temporis interuallum, ſed ſatis eſt, vt triginta ad minus anni intercedant, ad hoc vt ſolennitas extrinſeca in præiudicium alterius præſumatur. Quemadmodum expreſſe teſtantur textus & Doctor. paulo ante citati, & liquet plus quam manifeſte ex iſtiuſmet Alexandri ſcriptis, *conſil.* 17. *numer. octauo. lib. quarto.* vbi expreſſe dicit, quando
agitur de præſumenda ſolennitate † ad excluſio- 21
nem & in præiudicium alterius, quod tunc reparatur diuturnitas temporis triginta annorum, &c. Idemque de facto conſulti reſponderunt Ancharanus *conſil.* 136. *incip. Ex conſilio excellentium Doctorum, &c. num.* 2. & Decius *conſil.* 36. *incip. pro tenui facultate tua, num.* 8 *mihi colum.* 7. *in princip verſ. Vltimo non obſtat. &c. & in conſil.* 329. *incip. pro defenſione conſilii. &c. col. fin.*

col.fin.ſ in princip. multiq; præterea alii, per Decium ibidem relati, vno ore dicentes, quod propter anti- 22 quitatem † temporis & excurſum 30. annorum, tollatur omne vitium omniſque defectus, qui allegari poſſit contra contractum Eccleſiæ, &c.

Ex quibus omnibus ſequitur hoc caſu, de alienatione vel infeudatione per M. Præſulẽ ſolenniter facta, ſi non certo, at ſaltem præſumptiue liquere.

His igitur ita fixis atque ſtabilitis, ſuccedit notabilis & immota iuris doctrina, qua dicitur, quod à 23 primordio tituli † poſterior formetur euentus. *l. 1. Cod. de imponend. lucrat. deſcript. libr.* 10. Per quem te- 24 xtum dicit ibidem Bartol. quod res ſemel facta † alienabilis vel emphytentica, perpetuo ſit atq; maneat emphyteutica, in quam ſententiam facit etiam textus *in l. Pater*, §. *Quindecim. de leg.* 3. & comprobat prolixe Franciſcus Curtius *in tract. feud. in 2. part. in 1. quæſt. num.* 7. 8. & 9.

Nec vero refert, quod Præſul E. caſtrum vel præfecturam P. vltra biennium denuo poſſederit, ſicque in vſum menſæ rurſum conuertiſſe videatur, tametſi enim in hoc articulo: Quanto tempore res ſolita infeudari, deſinat eſſe talis, vel efficiatur rurſum de menſa, poſteaquam reuerſa eſt ad Eccleſiam.

Variæ ſunt & valde differentes interpretum opi- 25 niones, & fere, quot † capita, (vt in communi prouerbio eſt) tot ſententiæ, ſicuti videre eſt, apud eum, quem paulo ante citaui Franciſc. Curt. *in 2. part. tractat. feudor. in 5. Quæſtio principal.* vbi ſex recenſet opiniones inter ſe omnes diſſidentes atque diſcrepantes. Rectior tamen, iurique conuenientior ſententia eſt Bartol. *in leg. ſi vacantia. Cod. de bon. vacantib. libr.* 10. dicentis: Ad hoc, vt feudum ad Eccleſiam reuerſum cenſeatur denuo redactum, inter bona menſalia neceſſario requiri, expreſſam incorporationem vel deſcriptionem factam, ab officiali ad hoc deputato, vel ad declarationem Prælati, &c. Sicque requiritur, (vt [illegible] explicat Franciſcus Curtius *modo allegato in loco* [illegible] *numer.* 4.) declaratio expreſſa vel tacita ita qu[illegible], quod prælatus p multos annos collegerit fruct⁹ ipſius rei, prout ſolebat facere in aliis rebus fere incorpora[illegible]s. Quo etiam ipſo in loco idem Franciſc. Curtius teſtatur, hanc ſententiam eſſe communem, eumque poſt varios opinionum fluctus tandem obtinuiſſe, auctor eſt Zaſius *in 5. part. epitom. feud.* addens eo amplius, quod tunc, quando de expreſſa incorporatione non conſtat, aliquando decem, aliquando triginta anni, requirantur ad hoc, vt Eccleſiæ feuda aperta de menſa eſſe cenſeantur, ſecundum diſtinctionem ab ipſo prolatam, & pro hac Bartoli ſententia, poſt Curt ſupra citatum *numer.* 5. dicit eſſe textum *in cap. Vt ſuper. de reb. Eccleſ. non alienand.* Ponderando eum, quemadmodum ibi facit Bartol. Tametſi enim in caſu illius capituli Epiſcopus poſſeſſiones, & reditus, de quibus ibi habetur mentio, ad manus ſuas tenuerit, & in proprios vſus exceperit vel expenderit, eaq; aliis, donec ſuperſtes fuit, infeudauerit, nihilominus tamen textus manifeſte dicit, quod non tantum ſucceſſor prædicti Epiſcopi dubitauerit, verum etiam Summus Pontifex ipſe, certo aſſeuerare auſus non fuerit, eiuſmodi poſſeſſiones, vel reditus intelligantur eſſe de menſa, &c.

Ex quo porro ſequitur, haudquaquam ſufficere, quod Epiſcopus E. (quemadmodum in libello commemoratur) B. vna cum dimidiata parte C. pagi, ad triennium vel etiam vltra ad menſæ vſurpauerit vſum.

Cum itaque ea, quam ſæpe dixi, Bartoli opinio, ex textib. iuris magis ac magis conſentanea & communiter recepta, conſequens eſt neque conſulendo ab eo, neque iudicando diſcedendum eſſe, *l. 1. verſicul. & ſane crebrior, de offic. quæſtor. l. Athletas. in princip. verſic. Generaliter. de his, qui notant. infam.* Panorm. *in cap. 1. num. 15. de conſtitution. & in cap. prudentiam. numer. 4. de offic. & poteſt. iud. delegat.* & not. Bald. & reliqui Dd. *in l. Barbarius, de offic. prætor.* Idem Iacobus Buttigar. & Bald. & reliqui *in l. 1. Codic. qui pro ſua iuriſdiction.* nec immerito quidem, cum vulgatiori & crebriori calculo † recepta interpretũ opinio conſuetudinis inſtar obtineat, Bal. *in c. ne innitaris. de con-* 26 *ſtitution.*

Quæ omnia cum huiuſmodi ſint, neceſſario ſequatur oportet, quod Præſul E. caſtrum vel præfecturam B. M. P. licite & legitime vendiderit, quamuis maxime nullas ſolennitates in eiuſmodi venditione adhibuiſſet. Certi enim atq; explorati iuris eſt, quod eo in caſu quo de infeudatione, ſolemniter facta conſtat, ſicuti in propoſito noſtro, vbi propter temporis antiquitatem & lapſum 30. 40. & 50. annorum, aut etiam plurium, prima alienatio & infeudatio ſolemniter facta præſumitur: non requiratur ſpecialis conſuetudo, & pluralitas actuum, quodque feudum, adeo ad Eccleſiam reuerſum, abſque aliis ſolennitatibus, libere rurſum alii, poſſit concedi, quemadmodum tradit Franciſc. Curt. *in 2. part. feudor. in 4. quæſtion. princip. numer.* 8. per textum *cap. 2. de feud.* Cum enim textus ibi dicat, (inquit Franciſcus Curt.) quod feudum apertum Eccleſiæ, libere poſſit rurſum reinfeudari, ſicque pluralitatem actuum nullam deſideret, neceſſe eſt, vt de primo actu intelligatur. *argum. c. non poteſt. cap. 1. de prebend. libr 6 & l. bonorum. § hoc ſermone. de verb. ſignific.* Quo & illud pertinet, quod ſcriptum reliquit Andreas de Iſern. *in capit. 1. numer. 4. de iis, qui feudum dare poſſunt.* vbi inquit ſufficere prælato, quod res antea fuerit data in feudum, etiamſi peculiaris conſuetudo nulla ſubſit, & quod eiuſmodi feudum ipſi ſit apertum, ad hoc, vt illud alii concedere valeat, per textum *dict. capit. 1. de feud.* & not. idem Andreas de Iſern. *in capit. 1. in fine princip. Epiſcop. vel Abb.* Bald. *in l. cum ii. §. eam tranſactionem, de tranſactio.* Dec. *in conſil.* 329. *column. final. in princip.* & Zaſius *in 5. part. Epitom. feudor. numer. 43. cum aliquot ſequentib.* Et hanc ſententiam ibidem communiter receptam, ideoque in iudicando ab ea recedendum non eſſe, teſtatur Franciſcus Curt. *in 1. part. tractat. feud. in 1. quæſt. princip. num.* 6.

Vnnd folget demnach auß dieſem allen nothwendig vnd vnwiderſprechlich / das der Kauff welchen Biſchoff E. mit M. P. von wegen des Guts B. getroffen / vnd folgendts auch der Kauff / welcher von wegen deß ſtreytigen antheyls des Dorffs E. zwiſchen gedachten P. vnnd des beklagten Vattern K. N. erfolget / zu Recht krefftig vnd beſtendig / alldieweyl die erſte alienation vnd infeudation / ſo von dem Biſchoff M. vor drey vnnd fünffzig Jahren geſchehen / propter longiſſimi temporis lapſum præſumptione iuris, ſolenniter geſchehen / vnd gemelts gutt dadurch daß es Biſchoff E. Anno 28. widerumb zu ſich genommen / vnnd in das dritte Jahr innen gehabt / oder aber auch / wie in der Klag gemeldet w[illegible]d / zum Tiſche gebraucht / feudalis zu ſein nicht auffge-

höret/ſondern viel mehr vort vnd vort alienabilis vnd feudalis verblieben.

Vnnd kompt dem Beklagten P. K. auch noch ferner zu Steur / das Biſchoff E. als der Lehenherr in obgedachten M. P. vnnd ſeines Vattern Kauff gewilliget / jhnen beſtetiget / vnd demſelben zu volge jtzt berührtes beklagten Vatter / vnnd ſeine Lehens Erben mit der erkaufften an E zu rechten Antheyl vnnd Mannlehen beliehen / vnd alſo ſolcher Kauff / zu Rechte beſtendig / per textum *capit. 1. de prohibita feud. alienation. per Lothar. & cap. 1. in princip. de prohibita feud. alienat per Feder.* vors Erſte.

Zum andern iſt gleicher geſtalt vor den Beklagten / das auch von der zeit allein als viel gedachtes Gut B. durch den Biſchoffen E. M. P. vnnd von jtzgemelten B der ſtreytige Theyl des Dorffs E deß beklagten Vatter ferner verkaufft worden / mehr dann dreyſſig Jahr verfloſſen / vnnd alſo auch dißfalls in dubio zu præſumiren / quod eiuſmodi venditio & infeudatio, præſulis E. ipſa quoque debitis ſolennitatibus facta fuerit, etiamſi in venditionis inſtruméto vel inueſtitura, de talibus ſolennitatibus, nulla habeatur mentio, per ſingularem & notabilem doctrinam Iaſon. *in l. ſtipulandum num. 16 & 17. de verborum obligation. cum multis ſimilibus ſupra allegat.*

Zum dritten kompt beklagten ferner auch zu ſteur / das ſein Vatter vnnd er / vielgemelten Antheyl des Dorffs E. vber dreyſſig Jahr / nicht allein geruhiglich beſeſſen / genützt vnd gebraucht / ſondern auch die gebührliche Roßdienſte / Lehenspflichte / auch Reichs vnd Landſteur dauon geleyſtet vnnd entrichtet / vnnd alſo denſelben tanquam rem feudalem die zeyt vber innen gehabt. Ob es nun wohl an dem / das res Eccleſiaſticæ durch eine dreyſſig Jährige verſchreybung Eygenthümblich nicht mügen erlanget werden / wie droben geſagt / per textum *cap. de quarta. de præſcript. & Authent. Quas actiones. Cod. de ſacroſanct. Eccleſ.* & alios ibidem allegatos. So iſt dannoch gleichwohl hinwieder auch wahr / quod tunc, quando quis diu, multoque magis per longiſſimum tempus 30. vel plurium annorum, tenuit rem quandam vti feudalem, præſumatur ad minus conceſſio ſolenniter in perpetuum præceſſiſſe, quemadmodum notabiliter ſcribit Alexand. *in conſil. 79. numer. 4. libr. 1.* vbi in hanc ſententiam allegat Bald. & Angel. *in l. quis alienus in prin. ſp. verſicul ſed etſi non adierit. de acquirend. hæreditat.*

27 Magna enim differentia eſt † inter illud tempus, ex cuius lapſu præſumitur interuentus ſolennitatis, & inter illud, quod præſcriptionem inducit, cum hoc longius eſſe oporteat, quam illud, id quod plus quam manifeſte apparet, ex *l. hæreditatis.* iunct. *l. ſi filius familias. Cod. de petit. hæred.* Nam in *l. hæredi-*
28 *tatis.* expreſſe diſponitur, quod petitio † hæreditatis longi temporis præſcriptione non remoueatur. Et tamen nihilominus *in l. filiusfamilias.* ex longi temporis poſſeſſione præſumitur iuſſus patris & ſolemnitas aditionis præceſſiſſe. Idemque in effectu ſentit Aymon. Crauett. *in tractat. de antiquitat. tempor. in 3. parte. § 1. nu. 4.*

Vnnd iſt dieſer Meynung gantz vnd gahr nicht zu wieder oder entgegen / was droben in rationibus dubitandi, nach der länge in contrarium partem vorbracht.

29 Vnd erſtlich irret nicht / quod res † Eccleſiaſticæ abſque debitis, & in iure præſcriptis ſolennitatibus infeudari, vel alias abalienari valide non poſſint. Tametſi enim hoc per ſe verum ſit: attamen nullus ſubeſt, in propoſito tantum, ſolennitatum effectus. Cum ex diuturnitate plus quam longiſſimi temporis interueniſſe præſumantur, quemadmodum ſupra latiſſime deductum eſt.

Ex quo ſequitur textus & fundamenta in ſuperius allegata, de illis tantum Eccleſiæ bonis intelligenda eſſe, quæ etiamnum in patrimonio ſunt Eccleſiæ, & nec dum facta ſunt feudalia vel alienabili-
a. Cæteroquin enim res ſemel † feudalis facta, li- 30
bere rurſum in feudum concedi poterit, poſteaquam feudum Eccleſiæ fuerit apertum, per textum manifeſtum, *capit. 2. de feud.* & alia copioſe ſuperius allegata. Vnnd geben dieſes auch die Text iuris ciuilis, *in capit. 1. in princip. de iis, qui feudum dare poſſunt.* Item *in cap. 1. in princip. verſicul. idem iuris eſt, Epiſcop. vel Abbat. feud. dar. non poſſ.* Item *in cap. 1. in princip. cum ſimilibus ſupra citatis*, abermahls klärlich eo ipſo, quod Archiepiſcopo, Epiſcopo, Abbati, & præpoſito feudi Eccleſiæ aperti, alii vero porro concedendi hanc facultatem libere permittuhe.

Alſo thut auch zum andern gantz vnd gahr nich-
tes zur Sache / quod † res Eccleſiæ infeudari non 31
poſſit, niſi ſubſit ſpecialis conſuetudo infeudandi. Hæc enim conſuetudo minime neceſſaria eſt eo in caſu, quod alias de infeudatione ſolenniter facta, (veluti in propoſito noſtro apparet) Ita in ſpecie ſcribit Andreas de Iſern. *in cap. 1. in princ. num. 3. & 4. de iis qui feud. dar. poſſ. & in cap. 1. in fine princip. Epiſcop. vel Abb.* & multi præterea etiam alii, non multo etiam ante relati.

Wie dann auch ferner daran gahr nichts gelegen / quod (vt æque ſuperius dictum eſt) Epiſcopus feudum ad Eccleſiam reuerſum, alii poſtmodo concedens, animaduertere debeat, an eiuſmodi conceſſio proficua futura ſit Eccleſiæ, per textum *dict. cap. 2. de feud.* Quod enim ibi dicitur feudum defuncti ab Epiſcopo, ſi is viderit expedire, libere concedi poſſe, hanc nullatenus eſſe ſententiam, quod abſq; ſpeciali Eccleſiæ pecuniario commodo, eiuſmodi feudum alii concedi non poſſit. Cum Dominus eam rem, quæ ſemel effecta eſt feudalis, concedere teneatur, ordine reliquis etiam agnatis, & potiſſimum deſcendentibus vel vna inueſtitis, *capit. 1. §. omnes filii, & § ſi facta, verſicul. filii, ſi de feud. defunct. & capit. 1. quo tempor. mil. inueſt. pet. deb.* Vſque adeo, vt iniuriam ipſis facere dicatur, ſi id à ſe non patiatur impetrari, Bartol. *in l. 1. §. permittitur. de aqua quotid. & æſti.* quapropter hæc verba (*ſi viderit expe-*
dire) nil † ſignificant aliud, quam arbitrium boni 32
viri ſecundum Panormitan. *in cap. 1. num. 13. de conſtitut.* Et Franciſcus Curtius *in 2. part. tractat. feudor. in 1. quæſtion. numer. 10. in fin. cum ſequentib.* & quia
ſubiunguntur etiam † hæc verba: *libere concedas*: 33
perinde eſt, ac ſi ſummus Pontifex dixiſſet, *concedo tibi liberum arbitrium infeudandi.*

Etenim illa verba † quæ præ ſe ferunt arbitrium 34
boni viri poſſunt importare liberam voluntatem, quando habent annexam dictionem ea ſic determinantem. Quemadmodum ſingulariter ſcribit Bartol. *in l. ſi ſic. in princip. verſicul. iſta autem verba, &c. de legat. 1.*

So thut ferner auch nichts zur Sache / quod Epiſcopus officii ſui ratione, bona Eccleſiæ non diminuere,

nuere, ſed an publicare potius teneatur. Cum eo in caſu, quo rem feudalem ad eccleſiam reuerſam alij porro reinfeudat, non videatur alienare, vel infeudare, adeoq; etiam de eccleſiæ bonis non diminuere, ſed alienationem potius vel infeudationem, prius factam tantum exequi, per ea, quæ ſcribit is, quem ſæpe adducere cogimur Franciſc. Curt. *in 2. part. tractat. feud. in 1. quæſtio. princip. numero centeſimo primo.*

Gleicher geſtalt jrret auch nichts / quod in tertia & quarta rationibus dubitandi, in hanc ſententiam diſputierlicher weiß opponiret worden iſt / als ſolte ad inducendam conſuetudinem infeudandi, vltra actuum frequentiam, auch diuturnitas temporis, & quidem tanti temporis, cuius initium memoria nõ poſſet reperiri, vonnöthen ſeyn / dann zugeſchweygen / daß eine ſolche länge vnnd vndänckliche zeit dißfalls nicht erfordert wirdt / prout liquet ex ſcriptis Franc. Curt. *in 2. part. tract. feud. in 4. quæſtio principal. num.* 8. Vbi dicit, quando conſtat de aliqua infeudatione præcedenti, ſolenniter facta, quod tunc ſine vllo alio curſu temporis & actuum frequentia, dicatur conſueta infeudari, poſſitq; de cætero abſque illis etiam ſolennitatibus infeudari, quemadmodum ſuperius quoque dictum & comprobatum eſt, wie man ſich dann auch allhier in conſuetudine infeudandi nicht / ſondern in præſumptione & coniectura ſolennitatum, quæ capitur ex lapſu longiſſimi & pluſquam longiſſimi temporis, trium ſcilicet & quinquaginta annorum, ſicque in eo quod debitis ſolennitatibus, ſi non vere, præſumptiue interuenientibus, adeoque valide facta fuerit prima aliena-
35 tio vel infeudatio, quo caſu ſpecialis † conſuetudo infeudandi, minime eſt neceſſaria, ſicuti modo dictum eſt, & notat Andr. de Iſern. *in capitulo vnico, in princip. numero tertio & quarto de iis qui feud. da. poſſ. & capitul. 1. in princip. Epiſc. vel Abbat. cum multis ſimilibus ſupr. allegat.*

Zum fünfften thut auch nichts hiewider / quod eo in caſu, quo poſſeſſiones minus commodæ vel vtiles, pro recuperandis vtilibus rebus abalienentur, neceſſarius ſit capituli conſenſus: Eiuſmodi
36 enim conſenſus † non de neceſſitate, ſed de honeſtate vel vrbanitate tantum requiritur, ſecundum glo. *in c. vt ſuper, §. fin. in verb. aſſenſu. in fin de reb. eccl. non alienan.*

So muß ſolches auch von den Gütern notwendig verſtanden werden / welche allbereit alienabilia vnnd feudalia worden: quæ enim iam nunc feuda-
37 lia † effecti ſunt, ea in poſterum etiam libere infeudari poſſe dubium non eſt, per textum manifeſtum, *c. 2. de feud.* & not. ibidem communiter Canoniſtæ. fac. etiam tex. *ſupr c. 1 de iis, qui feu. dar poſſ. & in cap. 1. in princ. epiſcop. vel Abbat.* & ſimiles ſuperius allegati. & pertinet huc, quod ſcribit Panorm. *in dict. capit. vt ſuper. numer. 11. de reb. eccleſ. non alienand* dum dicit, eiuſmodi bona feudalia, ad hoc eſſe deſtinata, vel ordinata, vt in feudum concedantur, vt proinde nihil non faciat prælatus ea iterum concedendo.

Zum ſechſten iſt dieſer meynung auch nicht zu entgegen / das Biſchoff E. das Gut G. eher vnnd zuvor ers M. P. verkaufft inns dritte Jahr innen gehabt / genutzt vnnd gebraucht / vnnd alſo auffs newe widerumb zu Tiſchgütern gemacht / ex ſententia quorundam dicentium, quod eo ipſo, quod epiſcopus poſſidet bona, ad eccleſiam reuerſa, per annum duntaxat, nec per biennium, videatur ea rurſum deſtinaſſe in vſum menſæ. Quia, (vt ſupra dictum eſt) Bartoli ſententia *in l. ſi vacantia. C. de bon. vacantibus libro decimo.* tanquam communiter recepta, & textus *in dicto capitulo, vt ſuper. in princip. de rebus eccleſ. non alienand.* nituntur in contrarium, ideoque ab hac communi, iurique magis conſentanea opinione, in conſulendo vel iudicando minime eſſe recedendum, *per iura ſupra adducta.*

So hat auch gleicher geſtalt die ſibende obiection nichts auff ſich / dann obs wol an jm ſelbſt were / quod bona eccleſiæ, non triginta ſed quadraginta demum annorum ſpacio præſcribantur, per textus ſupra allegatos.

So were dannoch auch die Verlauffung der 30. Jahr / in vnſerm fall / nicht in dieſem intent, daß ein præſcription, ſondern allein der vrſach halben / vt inde præſumatur ſolennis conceſſio præcurriſſe, angezogen vnd ponderirt wirdt / wie droben allbereit außgeführt.

Letztlich thut auch nichts zur Sache / was von deß Reichs Abſchieden gemeldet / als ſolte durch dieſelbe nicht verordnet ſeyn / noch verordnet werden mögen / was von einem Geiſtlichen Fürſten ein mal quoquo modo verliehen worden / daß ſolches immer fort vnnd fort verliehen bleiben vnnd Lehen worden. Dann wann gleich dem alſo / ſo militiren nichts deſto weniger in vnſerm Fall die andern rationes decidendi nach mals / nempe, quod debitæ ſolennitates in prima alienatione & infeudatione, propter diuturnitatem longiſſimi temporis, præſumantur interueniſſe. Item, quod caſtrum, vel præfectura B. non fuerit de nouo incorporatum bonis menſæ, & quod per conſequens, abſque illis etiam ſolennitatibus per epiſcopum E. P. P. legitime & conſtanter vendi potuiſſet, quodque porro Chriſtian. R. pater rei partem ſuam in pago C. Domini conſenſu interueniente, æque legitime ac ſimiliter emerit, ipſeque & filius ipſius Petrus, eiuſmodi partem vltra 30. annos, tanquam rem feudalem, quiete poſſederint, vt proinde locum hic inueniat, vulgata hæc iuris doctrina, qua dicitur, quando ex multis rationibus † vna aliqua ceſſat, quod nihilo- 38
minus, propter alias adhuc conſequentes, ſuſtineatur diſpoſitio *l. ſi ventri. §. in bonis, de priuileg. credito. & §. affinitatis, Inſtit. de nupt.*

Wiewol aber auch im 16. poſitional Artickul / der erſten Klage gemeldet wirdt / daß Biſchoff M. den Beklagten P. R. von wegen deß halben Dorffs / C. angefochten haben ſolte / ſo wirdt dannoch ſolches in facti narratione nicht geſtanden / mit Vermeldung / daß ſolches ohne zweiffel / nicht dargethan werden möge / wie dann auch dieſer Punct / in der Verzeichnuß der Beſchwerungen / ſo wolgedachter Biſchoff M. wider gemelten P. R. vornimbt / nicht zu befinden / daß alſo ohne noth / von dieſem Punct einige Diſputation an zuſtellen / auß denen vrſachen quod de facto non conſtet, ex quo ius oriri ſolet, *c. de muliere. de ſponſal. l. ſi ex plaga. §. in cliuo Capitolino. ad leg. Aquil. l. qui referunt, in princ. de iur. Codicill. & l. vt reſponſum. C. de tranſaction.* Vnnd ſo viel ſey nun von der erſten vnnd andern Frage geſagt.

Die dritte frag iſt in vtramqoe partem, weitläufftig zu diſputiren von vnnöten. Dann erſtlich iſt vorauß gar kein zweiffel/daß P. R. als deß käuffers Son nach dem er von wegen deß verkaufften Antheyls am Dorffe vnnd Gut C. berichtlich belanget vnnd angefochten im Rechten wolbefüget/M. P. als deß Verkauffers Sohn vnd Erben/ den Krieg anzukündigẽ/ damit er gebürlich von jhm vertretten werden möge.

Dann wañ gleich der verkäuffer M. P. ſeinen kauffer/ K. R. de euictione expreſſe nicht cauirt haben möchte (wie er doch nach jnnhalt Kauffsverſchreibung derer Copey in actis vorhanden/ gethan / ſo iſt dannoch nichts deſto weniger klares verſehens Rech-
39 ten: Quod venditor † ex ipſa contractus natura, emptori euictionis nomine teneatur, quantumuis euictionem ſpecialiter emptori non promiſerit, *leg. ex empto. in princ. de act. empt. & l. non dubitatur, C. de euiction. cum ſimilib.*

So iſt auch beklagten anders nit zu rathen/ dann daß er gemeldtes M. P. vnd deß Verkauffers erben/ ihnen denunciirt vnnd ankündigen laſſe/ dann da er ſolches vnterlieſſe/ ſo würde jhm auff den fall/ da jhm der erkauffte Antheyl / am Dorff C. vielleicht renunciirt werden möchte/wider deß verkauffers Erben den regreſſum euictionis nomine, ſchwerlich haben können/ ſecundum textum *l. emptor fundi*, C. *eod. tit. de euictio. emptor fundi,* (inquit ibi Imperator) *niſi auctori aut heredi eius denunciauerit, euicto prædio, neque ex ſtipulatu, neq; ex duplo, neq; ex empto actionem contra venditorem, vel fideiuſſorem eius habet, neq; enim ſatis, vt venditor, vel ipſius heredes ſciant motam eſſe emptori litem vel controuerſiam, niſi hoc ipſis ab emptore vel ipſius heredibus, fuerit ſpecialiter denunciatum, l. qui abſentem,* & ibi Bart. *num. 1. ff. de procurator.* idem Bart. *in l. non ſolum. §. morte, num. 51. de oper. non. nunciat.* item *in l. 1.* per illum textum C. *de peric. & comm. rei vend & in d. l. emptor fundi,* C. *de euictio.* nec non *in l. denunciaſſe, §. 1. num. 2. ff. ad l. Iul. de adult.*

40 Vbicunq; enim in renunciando † requiritur certa forma, tunc ſemper denunciatio eſt de ſubſtantia,
41 Nec ſufficit † ſola ſcientia ſecundum Bald. *in l. 1. nu. 6. C. de peric. & com. rei vend.*

Waßer geſtallt aber ſolche denunciation vermöge der Rechten geſchehen ſolle/ iſt zum theyl allbereyt geſagt/ primum enim neceſſe eſt, vt emptor venditori vel ipſius hæredibus, in ſpecie denunciet litem vel controuerſiam eſſe commotam, ſicuti modo ſupra diximus.

Secundo, hæc denunciatio ita facienda eſt, vt vẽditor, vel ipſius hæredes, cauſæ agendæ adſint, emptoremque vel cauſam defendant, *d. l. 1.* & ibi Bald. *num. 5. C. de peric. & com. rei vend. & l. ſi parentes, C. de euiction.*

Tertio, neceſſe eſt, vt exemplum libelli venditori & reliquorum actuum, ſeu ipſius heredibus tranſmittatur, vt ea ratione, de lite certiores reddantur, & ita ipſis proſpiciatur, Bartol. *in leg. empti C. de euiction.*

42 Quarto licet quolibet tempore, litis † emptor venditori denunciare poſſit, vt rei agendæ adſit, id ita tamen intelligendum eſt, ne prope ipſam cõdemnationem vel ſententiam definitiuam, id eſt, poſt aperta teſtium dicta & renunciationem allegationum factam, verum ita mature fiat denunciatio, vt venditori defenſiones ſaluæ eſſe poſſint, *l. ſi rem. §. fi. iunct. ibid glo. fin. de euiction.*

Hac igitur forma modo & ratione litis conteſtationem faciendam eſſe, atq; inſtituendam, autor eſt Angel. Aret. *in §. fina. num. 5. Inſtit. de emption. & vend.*

Vnnd will demnach von nöten ſein daß Beklagter ſe eher ſe lieber / bey den verordneten paribus curiæ/ als die diß fals dieſer ſachen Richter/ Schrifftlich ſuche vnd bitte/ deß verkäuffers Erben den Krieg Gerichtlich anzukündigen vnd aufzulegen/ daß ſich nun gerechtlich aſſiſtirn vnnd jhn vnnd dieſe Sache vertretten.

Eher vnd zuvor aber deß Verkäuffers Erben die defenſion Gerichtlich auff ſich nemmen / ſo will dem Beklagten / als deß Käuffers Erben gebühren vnnd obligen / daß er ſich mit Procuratorn / deßgleichen auch mit guten gelehrten vnd erfahrnen Aduocaten verſehe/ damit den Sachen recht vorgeſtanden werd. Alias enim regreſſum de euictione non eſſet habiturus, per textum *l. quod ſi nolit, §. ſi mancipium, de adilit. edict.* & not. Angel. Aret *in modo allegat §. fin.*

Ob aber Beklagter ſich ſeines Schadens im fall da er von wegen dieſer rechtfertigung einigen erleyden würde/ an deß Verkäuffers Erben zuerholen haben möge.

Solches kann noch zur zeit/ eygentlich nicht determinirt werden. Cum pendeat ex futuro præſentis litis euentus, qui dubius eſt, *l. quod debetur de pecul.* adeoque certam determinationem non recipit, *c. fraternitatis, in ſi de frigid. & maleſi. iat.*

Tametſi enim emptori, re euicta, ad damna & intereſſe, aduerſus venditorem actio non competat, *l. ſi controuerſia. verſ ſin autem, C. de euictio.* id tamen tum demum verum eſt, ſi & in iudicio res fuerit euicta, *l. non tamen, ff eo. tit.* ac emptor iudicio ſedulus adſit ac neque per imprudentiam, neq; per iniuriam iudicis fuerit victus vel condemnatus, *l. emptor. fundi, verſ. ſed et ſi, C. de euiction & l ſi per imprudentiam, in princ. ff. eod. tit.* & not. Angel. *in d. §. fin. num 5. Inſtit. de emptio. & venditio.*

Denunciatione autem facta, & reliquis ſeruatis, quæ modo dixi, venditor & ipſius hæredes periculo euictionis, dubio procul ſubiacent, ſiue ad cauſam agendam, ſiue defendendam, veniant, ſiue non veniant. Quemadmodum ſcribit Bald. *in l. 1. nu. 6. verſ tertius caſus eſt. &c. C de peric. & com. rei. ven.* Et de tertia quæſtione hæc quidem hactenus.

Die vierdte frag belangend/ wil viel daran gelegen ſeyn/ daß das C. vnnd andere dergleichen Güter/ darauff die andere klag gerichtet/ deß Beklagten alväterliche Stammlehen ſeyn/ welche die R. von jhn herauß vnd vber vndäncklich zeit beſeſſen/ vnnd geruhiglich genüget vnd gebrauchet. Jn maſſen in dieſer frag gemeldet wird/ dann da nach ergründeter deß Gegentheyls klag/ (in maſſen dann dieſelbe jhm vor allen dingen vonnöten/ *l. 2. de probatio, l. qui accuſare, C. de edend. l. 1 & l. actor C. de probatio. & l ſi quidem, Cod. de euictio.*) ſolche geruhliche vnnd vndenckliche poſſeſſion/ wie recht/ erweyſet werden möchte/ hette er ſolcher Güter halben keine gefahr. Cum præſcriptio ipſius temporis, cuius in contrarium memoria non extat, tanti momenti non inſtar obtineat, vt illa quoq; per eam præſcribantur, quæ præſcriptionem alias nullã recipiunt, *c. ſuper quibuſdam. §. præterea. de verb. ſignificat.* Ex quo etiam fit, quod vel Eccleſiæ Romanæ bona tanto tempore præſcribantur, *eo. tit. auth. vt eccleſ Roman. cent. anno. gaud præſcript col. 2 & auth. quas actiones, c. de ſacroſ eccleſ. &c.*

Nec mirum quidem, cum tanti † temporis ſpacium, le- 43

um legis, conſtituti vel priuilegij vim & poteſtatem habeat, *l. in ſumma, in princ. de aq. pluu. arcend. & l. hoc iure, § ductus aquæ, de aqu. quotid. & æſtiua. cum ſimilibus.*

Da aber gleich die præſcriptio, vber Menſchen gedencken hinauß nicht erwieſen werden können/ wo aber dannoch Beklagter im Recht darbringen wird/ daß er vnnd ſeine vorfahren obgedachte Güter/ auffs wenigſte vber viertzig jahr geruhiglich vnnd vnverhindert bona fide beſeſſen vnnd innen gehabt/ ſo genöſſe er auch ſolcher præſcription billich.

44 Cum in præſcribendis † rebus eccleſiaſticis, extra eccleſiam Romanam, ſufficiat ſpacium quadraginta annorum, concurrente bona fide. Alias enim non procederet præſcriptio, *capit. de quarta. de præſcriptio. & dict. authentic. quas actiones, C. de ſacroſanct. eccleſia cum ſimil. ib. ſupra allegat. iunct. capitulo vigilanti, & capitulo fin. de præſcript. & capit. poſſeſſor. de regul. iur. libro ſexto.*

45 Et hoc, quod ſcilicet præſcriptio † malæ fidei particeps, non procedat, verum eſt, quando de mala fide conſtat, alias vero in dubio bona fides præſumitur, non modo ex lapſu tanti temporis, cuius initium memoria repeti non poſſit, Bald. *in cap. ſi diligenti, in fin. de præſcriptio.* & Iacobin. de S. Georg. *in tractat. de homag. numero decimo octauo, verſ. ex tranſcurſu etiam longiſſimi temporis, triginta vel plurium annorum. leg. fin. in fin.* & ibi Bartol. *numero decimo ſeptimo, Cod. vnde vi.* Quod dictum diligenter obſeruandum & mente tenendum, admonet Iaſ. *in §. ſed iſta, numero centeſimo, Inſtit. de actio.* idemque ſcribit Bald. *in leg. ſuper longi, numer. decimo, C. de præſcriptio. triginta, vel quadraginta annorum.* Hieronym. Schurph *in conſil. vigeſimo primo, numer. decimo,* inſequitur & prolixe Franciſc. Balb. *in tractat. de præſcriptio. in 2. part. 3. part. principal. §. incipiente, materia iſta ſingularitatu, num. decimo ſexto, decimo ſeptimo, decimo octauo, decimo nono, vigeſimo & vigeſimo primo.* vbi de hoc articulo in vtramque partem luculenter & pleniſſime diſſerit, imo, in quolibet etiam poſſeſſore titulum habente (prout in caſu noſtro vſu venit) bona fides præſumitur, donec contrarium probetur, *leg. pen. de euictio.* & notat Bald. *in dict. leg. fin. numer. decimo quinto, Cod. vnde vi.* Vſque adeo, vt licet maxime titulus verus non ſubſit, ſed putatiuus tantum, cum iuſto tamen errore coniunctus nihilominus tamen adhuc præſumitur bona fides, Bartol. *in leg. Celſus, in 3. part. numer. 2. cum aliquot ſeqq.* & ſic de quarta etiam quæſtione ſatis fere diximus.

So viel nuhn ferner die fünffte Frage anlanget/ wirdt in derſelben vnter andern gemeldet/ daß die zwen hauffen welche K. R. vom Biſchoff C. verkauffet vnd zu H. N. Hoff geleget zwo bloſſe geringſchätzige wüſte hauffen geweſen ſeyn ſollen / Da nuhn ſolche hauffen geringſchätzige/ vnnd dem Stifft wenig nütze / oder auch ſonſten wüſt vnnd vnfruchtbar geweſen/ vnnd K. P. R. derohalben/ damit er ſich ad culturam redigiren möchte / verkaufft vnnd folgende als ein erbzinß Gut/ pro annua penſione eyngethan worden weren (welches doch auß dem vntergebenen Bericht/ dero geſtallt nicht zubefinden/ ſo köndte dieſer Contract im rechten wol erhalten werden/ per textum *canon. terrulas, vndecima quæſt. ſecunda & capit. ad aures.* & quod ibi notat Panormit. *de reb. eccleſiaſt. non alienand.*

So aber dieſe zwo Hauffen K. R. nicht dieſer Vrſachen noch meynung / ſondern ſonſten eygenthumblich verkaufft/ vnnd von jhm dem K. R. vnnd ſeinem Sohne beſtändiger weyß nicht præſcribirt worden ſeyn möchten / ſo würde ſolcher vom Biſchoff allein auſſerhalb deß Biſchoffs Conſenß/ vnd bewilligung/ auch anderer gebührenden Solenniteten/ auffgerichter Kauff im Rechten ſchwerlich beſtehen / vnnd beklagter ſich deßhalben wenig zutröſten haben per textum *capitulo primo,* & quod ibi ſcribit Panormitan. *de his, quæ fiunt à præla. ſine conſenſ. capitul. can. ſine exceptione, duodecima quæſt. ſecunda. capit. nulli, capit. vt ſuper. & cap. fin. de reb. eccleſiaſt. non alienand. cum ſimilib. ſupra alleg.*

Darumb vngeacht daß K. R. von ſeinen Gütern von mehrgemeldten zwo Hauffen ſo viel gelegt/ vnnd geſchlagen / daß ſich ein Bauwer notdürfftiglich darauff vnterhalten köndte/ vnnd daß er denſelben beſagt/ dann da gleich das jenige/ was offt vnd vielgemeldter K. R. dazu gelegt maior, vt potiſſima pars ſeyn möchte (wie doch in facti narratione auch nicht gemeldet wirdt) vnnd aber eine gemeyne Rechtsregul/ quod ea, quæ adiecta † vel adiun- 46
cta ſunt, alijs, acceſſionis loco iiſdem cedant, vel quod pars maior † trahat ad ſe minorem, *leg. in rem,* 47
§. item quæcunque, in princip. & verſic. id eſt enim, & cæt. de rei vendicat. & §. ſi tamen, Inſtitutu de rerum diuiſione.

So hat dannoch ſolches allein in dem fall ſtatt/ quando vna res alteri ita eſt coniuncta, vel vnita potius, vt vtraque vno ſpiritu, (vt Iuriſconſulti verbo vtar:) vel corpore contineatur & abſque deſtructione vel læſione totius, ab altera ſeparari non poſſit, ſecus autem eſt in ijs corporibus, quæ ex diſtantibus rebus, vel capitibus conſtant. Cum hoc caſu ſingulæ res, propriam ſuam ſpeciem & naturam retineant, quemadmodum pulchre Iuriſconſultus diſtinguit, *in dicto §. item quæcunq., verſ. id eſt enim &c. Et verſ. at in iis corporibus. &c.* & facit textus *in leg. eum qui ædes. de vſucapionibus. & in leg. vulgaris eſt quæſtio, in princip. de furt.* in principio vero textus eſt perquam elegans, *in capitulo vnico, §. è contrario, de inueſtitur. de re alien. fact. in vſibus feud.* vbi dicitur, ſi tale quid feudo à vaſallo additum ſit, quod per ſe ſubſiſtere poſſit, id eſt, quod per ſe cenſeatur, vt prædium, id non accreſcere, vel non accedere feudo, &c. Ex quo ſequitur, quod ea, quæ ſæpe iam diximus, duo iugera, vtpote quæ & ipſa ſuam naturam & ſpeciem retinent, per ſeque cenſentur vel ſubſiſtunt agris illis Rei à parente adiectis vel adiunctis, eadem ratione cedere non poſſint. At de quinta quidem quæſtione, æque ſatis dictum eſt.

Was aber nuhn ferner die ſechſte/ ſiebende vnd achte Frage betreffen thut / halte ichs eygentlich darfür / wann gleich wie recht erwieſen werden möchte / daß P. R. Leuthe von K. nicht allein vber Recht erwerhet / ſondern auch vber vndänckliche zeit gehn B. mit jhrem Korn vnnd Getreydt zu weylen fahren / daß dannoch ſolches gemeldten P. R. zum nachtheyl nicht gereichen möchte / ſondern / daß dieſem vngeacht / gemeldten ſeinen Leuten nichts deſto weniger frey ſtünde / jhres gefallens in ſeiner Mühle jhr Getreydt zu mahlen zulaſſen.

Dann

Dann ob ſich wol P. K. damit nicht zuhelffen daß
gedachte ſeine Leuthe zu K. ohne einige deß Herren
Biſchoffs/ oder derſelben Amptleuthe hindernüß vñ
verbott/ in ſeiner newen erbawten Mühle vnnd ſon-
ſten per longum tempus, nirgendts anders gemah-
len/ prout apparebit ex ſeqq. allegat.

So hat ſich dannoch hinwider klagender Theyl
gleicher geſtalt / auch nicht zuerfrewen / wann gleich
offtgedachte Leuthe zu K. auch etliche Jahr lang vñ
gleich vber vndenckliche zeit / in der Mühle zu B. ge-
48 mahlen hetten / cum exercitium † eundi ad mo-
lẽdum, ſit actus meri arbitrij mereq; voluntatis, ad-
eoq; omnis iuris aapers, inde que fiat, quod ex eo,
quantumuis ſæpiſſime repetito, neque præſcriptio,
neque obligatio in futurum naſcatur, ſecundum
Dd. in l. 1. C. de ſeruit. & aq. vbi Cyn. num. 5. adfert ex-
emplum de peregrinis, qui ſæpe multumq; inuiſe-
runt ſepulchrum diui Iacobi, dicens, quod idem fa-
cere in poſterum non teneantur, Baldus vero *ibi-
dem, num.* 10. ponit exemplum, in terminis noſtris,
de illis, qui multis annis vnum aliquod & certum
frequentarunt molendinum, dicens, hos quidem
compelli nun poſſe, vt ibidem in futurum molant,
49 propterea quod eiuſmodi frequentatio † molendi-
ni, actus ſit meri arbitrij & voluntatis, per quæ Do-
minus molendini, nullam adipiſci quaſi potuerit
50 poſſeſſionem iuris, præſertim, cum neq; † ſeruitus
vlla, vel quaſi poſſeſſio, in liberum hominem ca-
dat. Simile exemplum eſt, ſi quis aliquem annorum
multoties hoſpitio excipiat, quod ipſum propterea
hoſpitio in poſterum excipere nõ tenetur, etiamſi
millies hoſpitium ante illi præbuiſſet, Inno. *in cap.* 1.
cum eccleſia num. 5. de cauſ. poſſeſſio. & proprietat. Iohann.
And. *in cap. Ioannes. de cler. coniugat. cum ſimilib. allegat.*
per Iacob. de S. Georg *in tractat. de feud. verſic. & cum
molendinis, num.* 4. vbi huius rei illam affert rationẽ,
51 quod ijs † quæ ſunt meræ facultatis vel voluntatis,
nequa conſuetudo inducatur nequa præſcriptio, i-
demq; ſcribit Panorm. *in cap. Abbate, 2 num.* 10. *de ver-
52 bor ſignificat.* per actus † meræ facultatis, (inquiens)
quantumuis longo tempore continuatos vel repe-
titos, conſuetudinem vel ſeruitutem non introdu-
ci. Quemadmodum prolixe etiam annotarunt,
Franciſc. Balb. *in tract. præſcriptio in 4. parte. 5. part. prin-
cipal in 5. quæſt. num* 1. 2. & 3. & Aym. Crauett. *in tracta.
de antiquit. temp in 4. part. §. fin. incip. circa præmiſſa, &c.
num* 41. 42 & 43.

Ex quibus porro etiam ſequitur, quod ſi reus in
ſolo ſuo molendinum licite ædificauerit, prohibe-
ri à Domino actore, quo minus illo libere vtatur,
haudquaquam poſſit. Tametſi enim molendinum
Domini actoris, & prædeceſſorum ſuorum, prius
extructum fuerit, ideoq; reus in præiudicium eius,
aliud molendinum exædificare non potuiſſe videa-
tur, *arg. l. ſi manifeſte*, C. *de ſeruit. & aq.* Verius tamen
53 eſt, quod in ſolo proprio † exædificare quis ad ar-
bitrium ſuum poſſit, licet maxime alterius commo-
dum per eiuſmodi ædificium remoretur. Ita in ſpe-
cie de extructione molendini ſcribunt, Iacob. de S.
Georg. *in d. tract. feud. in verſ. & cum molendinis, num* 15.
& Cæpol. *in tract. de ſeruitut. vrbano. prædio. cap* 50. *nu-
mer. 2. quæſtio* 11. per textum *l. fluminum, §. fin. cum 2.
ſeqq. de damn. infect. & leg. ſi in meo, de aqua pluu. ar-
cend.*

Atque hoc in noſtro potiſſimum caſu obtinet,
quo reo & ipſius maioribus facta eſt infeudatio,
cũ molendinis, & iure extruendi molendinũ, Ger-
manice, mit Mühlen vnnd Mühlenlagen / cuius in-
ueſtituræ vi & poteſtate, facultatẽ hanc reus dubio
procul nactus fuiſſet, etiamſi illam alias non habuiſ-
ſet, cum contractus † ex conuentione legem acci- 54
piant, *l. 1. §. ſi conuenerit, depoſ. l. contractus de reg. iur. & c.
contractus, eod. tit. lib* 6.

Nec refert, quod molendinum à reo extructum,
in cauſa ſit, quo minus tanta multitudo molẽtium,
ad molendinum Dn. Actoris confluat, quam antea.
Huius enim in commodi nulla habetur in iure ra-
tio, quemadmodum ſcribit Bart. *in l. quo minus, in* 11.
quæſt. in fin. de fluminib. vbi in ſimili dicit, ſi vicini mei
ædificio per meum ædificium non noceatur, quod
nihil referat, etiamſi ædificio meo effectũ ſit, vt vici-
nus non tantum frumenti percipiat, ſicque minus
lucretur, quam antea, & in ſpecie noſtra idem ſcri-
ptum reliquit Bal. *in l. vnica, in* 13 *oppoſit. C. de ſent. quæ
pro eo, quod inter. profer.* Dum ibi dicit, quod ſi mo-
lendinum inferius prius ſit ædificatum, non poſſit
ædificari aliud ſuperius, per quod auferatur inferio-
ri molendino naturale commodum, tanquam com-
mune & publicũ, interim tamen nihil impediatur
quo minus nullus ſit concurſus molentium, cum
actus † eundi ad molendinum ſit in poteſtate eo-
rum, qui molunt, adeoq; non de iuriſdictione mo- 55
lendini, &c. Quod dictum refert & ſequitur Iaſ. *in
d. l. quo minus.*

Es iſt aber gleichwol dieſes Punct halben gut ach-
tung darauff zugeben / daß im 38 poſitional Articul/
der andern klage gemeldet wirdt/ daß die Herrſchafft/
vber der libellirten Gerechtigkeit/ deß mahlens je vnd
allwegen gehalten/ vnd den Eynwohnern deß Dorffs
K. nicht geſtattet haben / in anderen vnnd frembden
Mühlen zu fahren/ vnd daß es auch die Leuthe zu K.
darbey beruhẽ laſſen / Nam ſi talis prohibitio iure &
legitime prohiberi poſſet, conſequeretur à tempore
prohibitionis præſcriptionem cœpiſſe currere, per
ea, quæ tradit Cyn. *in l. 1. nu. 5. in fin. C de ſeruit. & aq.*
vbi inquit, pone, quod aliquis longo tempore iuit
ad molendinum, poſtea prohibui ne iret, ipſe
tamen vltire, dicens ſibi ius quæſitum. Quid erit?
Patet, inquit Cyn. quod non habeat ius eundi, non
eſſe, ita ſubiungens, ſi prohibitus fuiſſet ire, & tamẽ
longo tempore poſt iuiſſet, cum hoc caſu factum i-
pſius interueniſſet, ſicque præſcribere potuiſſet, cui
conſentaneum eſt, quod annotauit Panorm. *in c. ſi-
gnificante. num. 1. de appellatio.* in fundo, inquieos, item
in molendino, & ſimilibus, poſſe induci conſuetu-
dine, vt homines ſoliti vno in loco pinſere vel mo-
lere, non poſſint idem facere alio in loco, ſi prohi-
biti fuerint, & per legitimum præſcriptionis tem-
pus acquieuerint. Idem etiam ſcriptum reliquer-
runt Cæpol. *in tractat. de ſeruit. vrbano prædio. c.* 50. *in 2.
quæſtio.* Vbi ſpecialius in hanc ſententiam allegat.
Franciſ Balb. *in tract præſcrip. 4. part. 5. par. principal. in
5 quæſtio num.* 3. D. Henning. Gœd. *in conſ. 2. de iuriſdi-
ctio, num* 46. His igitur expoſitis, quid iuris ſit circa
ſextam, ſeptimam quoq; & octauam quæſtiones, in-
tellectum puto.

Die neundte vnnd letzte Frage/ ſo auff das beſſern/
bawen / vnd Scharwercken an dem Thamm vnnd
der Mühlen zu B. gerichtet vnd belangend/ hette ich
ſorge / wann gleich im Rechten erhalten würde/ daß
deß beklagten P. R. Leuthe zu K zu B. zu mahlen
nicht ſchuldig/ daß dennoch damit die Regul corru-
ente † principali, corruit & acceſſorium, *l. cum prin-* 56
*cipalis, de reg. iur. c. acceſſorium, eod. tit. lib. 6. & l. ſi cum exce-
ptione,*

ptione, §. Labeo ait. quod metus cauſ. cum ſimilibus. allhier
ſchwerlich ſtatt finden / all dieweil meines erachtens
die libellirten Perſonen / welche die Leuthe zu K. zu
vnterhalten deß thamms / vnnd der Mühlen B zu-
leyſten ſchuldig ſeyn ſollen / kein acceſſorium ſeynde
deß mahlens.

Nam ſi hæ operæ acceſſoriæ eſſent ad actum mo-
lendi, conſectarium foret eas aut neceſſarias, aut
voluntarias acceſſiones fore: hoc enim pacto diui-
ditur acceſſorium ſecundum Præpol. *in capitulo v-
nico, colum. quinta. de capita. qui cur. vendidit. in vſib. feud.*
quem refert & ſequitur Cagnol. *dicta leg. cum princi-*
57 *palis, nu. quinto.* Ita verbi gratia, littus † neceſſaria
58 eſt acceſſio maris, & ripa fluminis, cum † alterum
ſine altero eſſe non poſſit, *§. 1. & §. earum, Inſtit.*
59 *de rer. diuiſ.* ſimiliter & neceſſaria † dicatur acceſ-
ſio, quod propter hæredis inſtitutionem fit in te-
ſtamento, vtpote ſine qua teſtamentum nullum
poteſt ſubſiſtere, *§. ante heredis inſtitution.em, Inſti-
tut. de legat. leg. non codicillum, C. de teſtam.*

Cum interim nihil impediat, quo minus ope-
ræ reficiendi aggerem & molendinum, abſque fa-
cultate etiam molendini, non debeātur. Non pro-
60 bat igitur hoc † adeſſe, quod contingit abeſſe, *l.
pen § docere, ac qui eum. qui in ius vocat. eſt vi ext. leg. non
nudu, leg. non epiſtolu, Cod. de probatio. & leg. non hoc, vnde
legit.*

61 Iam vero licet voluntariæ † acceſſiones illæ di-
cantur, quæ ſine principali ſubſiſtere & valere poſ-
ſunt, quemadmodum exempli cauſa, legata & fidei-
62 commiſſa † extra teſtamentum etiam relinqui poſ-
ſunt in codicillis, *tot. titul. Inſtit de codecill.* & not. Dd.
in l. 1. de legat. 1. ſicq; de quibus modis ſermo inſtitu-
tus eſt operæ acceſſiones voluntariæ, ipſæ quoque
videri poſſent, non apparet tamen partim volun-
tate & conſenſu conueniſſe, vt non aliter deberen-
tur eiuſmodi operæ, à K. niſi actus etiam ij molen-
di in molendino B. vſurparent, vt proinde quo-
que ſuccedat, hoc loco vulgata et cbiſq; Iuriſcon-
ſultorum ſermonibus vſurpata iuris regula, quod
63 paria † ſunt, non eſſe & non apparere, *l. in lege.* & i-
bi Bartol. *de contrahend. emptio.* cum itaque prædictæ
operæ abſq; exercitio, molendi deberi etiam poſ-
64 ſint, conſequens eſt, quod ceſſante actu † vel ex-
ercitio molendi, non ideo protinus ſublatum et-
iam ſit, debitum operarum, præſertim cum ſubla-
65 to etiam † principali, non tollatur tamen acceſſo-
rium, quod per ſe poteſt ſubſiſtere, *leg. 2.* iunct gloſſ.
final. *Codic. de luitio. pignor.* & notat Cagnolus *in di-
cta lege, cum principalis, numero ſ primo, de regulis
iuris.*

Will demnach vornemblich darauff zuſehen ſeyn
66 vtrum & quanto tempore † præſcribi ſuæ operæ
poſſint, vnnd ob nuhn wol nicht ohn / quod regu-
lariter ad præſcriptionem inducendam triginta
vel quadraginta anni ſufficiant, *leg. ſicut & leg. o-
mnes, C. de præſcriptio. triginta vel quadraginta annor.* ſo
reden dannoch nichts deſto weniger ſolche text. de a-
ctione tollenda, ſicque de liberatione inducenda,
at contra nobis inſtituta eſt in propoſito diſputa-
tio, non de liberatione, ſed de obligatione inducen-
da, & quidem de perſonis, ad certum ſeruitium, vel
ad certas operas deſtinandis vel aſtringendis, quo
67 caſu pro regula traditum eſt, tempus † non eſſe
modum obligationis inducendæ, *leg. obligationum
fere, §. placet, de actio & obligat* & notat in ſpecie Bar-
tol. *in leg. cum de in rem verſo, numero ſecundo, verſ. ve-
niamus ad ſecundum paſſum, de vſur.* vbi valde elegan-
tem & notabilem adhibet diſtinctionem, quando-
que inquiens, quis fundat intentionem ſuam, ex
ſolo curſu temporis, cuius in contrarium non ex-
tat memoria, & tunc ſufficit, *leg. hoc iure, § ductus
aquæ, de aq. quotidia. & æſtiu. cum ſimil per illum allegat.*
quandoque fundat intentionem ſuam, in caſu mi-
noris temporis, & tunc aut loquimur de inducen-
da obligatione, vel de inducenda liberatione. Pri-
mo caſu, (inquit Bartolus,) nunquam obligatio
inducitur, *leg. creditor, C. de vſur. cum aliis ſimilib.* ſecun-
do caſu, quando agitur de liberatione inducenda,
rurſum diſtinguit, an ius commune præſcripti-
oni reſiſtat vel non, neque enim attinet poſtre-
mam hanc diſtinctionem, cum ad propoſitum no-
ſtrum parum aut nihil pertineat, latius proſequi.
Huc etiam pertinet, quod ſcriptum reliquit idem,
quem modo allegaui Bartol. *in leg. ſolent, §. fin nu-
me. 4. de offic proconſ & legat.* vbi dicit quod non poſſit
quis fundare intentionem ſuam ex ſola præſtatio-
ne diuturna, inducendo eam ipſam præſtationem,
tanquam modum & cauſam obligandi, tum quod
tempus † non eſt modus inducendæ obligationis, 68
dict. leg. obligationum, § placet, de actio. & obligatio. tum
vero etiam, quod † præſtatio vel ſolutio deſti- 69
nata ſit, ad deſtructionem obligationis, ideoque
contrarium, effectum operari non poſſit, *leg. qui
hominem, in fin. & leg. in numerationibus, de ſolutio.
&c.*

Et in hanc ſententiam, quod is, qui aliquot imo
multis etiam annis nulla tamen antegrediente pro-
miſſione vel obligatione, vel operas, vel aliud
quidpiam præſtitit, impoſterum ad eiuſdem gene-
ris præſtationes, ſimiles cogi non poſſit, textus eſt
manifeſtus, *in l. operis, de oper liberto & in l ſi certis annis,
Cod. de pact.* & notat ibidem Cynus, *numero 2.* Bar-
tol. *numero quarto.* & ibidem Alciat. *in verb annis.* di-
cens hæc verba † *(certis annis,)* non eſſe anguſte ac- 70
cipienda, ſed generaliter quotquot ibi fuerint, cum
appareat ibi ex titulo inhabili, veluti ex pacto nu-
do, ſolutionem vel præſtationem factam eſſe, quæ
ſententia ſimiliter probatur per textum *c. peruenit, de
cenſ.* & ſcribit ibidem Panormitan. *numero tertio, verſ.
primo caſu.* & ibi eodem modo diſtinguit, ſicu-
ti Bartolus *in dicta lege, cum de in rem verſo, Digeſt de v-
ſur.*

Verumtamen valde ancipitem cogitandi cu-
ram hoc loco affert, quod Doctores paſſim tra-
dunt, homagium, vel ſeruitium perſonale triginta
duntaxat annorum præſtatione acquiri, Speculat.
*in tit. de feud. § quoniam ſuper homagiu, verſ tert. quæritur.
&c.* Bart in *d. cta lege, ſolent. § final. in fin. de officio proconſ.
& legat.* Iacobin. de S. Georg *in tractatu de homag. num.
vndecimo. verſ. aut allegatur tempus, &c.* Iaſon in *l ſi certis
annis, nu. decimo quinto, verſ limita. C. de pactis.* & Franci-
ſcus Balb. *in tractatu præſcription. in ſecunda parte quarta
partis principalis. in 6. quæſtione prin. ip* & multis præter-
ea alijs, quos ordine recenſere vel allegare, non
tam ingenioſum foret, quam laborioſum: Et vi-
detur hæc etiam ſententia non male probari per te-
xtum *capituli vnici, § ſi quis per triginta, ſi de feud. de-
funct.* vbi diſponitur, quod vaſallagium † vel vaſal- 71
laticum, (quod vocant) id eſt, ſeruitium à vaſallo
Domino præſtari ſolitum, triginta annorum ſpa-
tio præſcribatur.

Sed vt vt ſit hæc quoque obiectio, quamuis ve-
hemens

hemens & difficilis, ſententiæ noſtræ non obeſt,
quod, vt aliquando planius declarem, ſciendum eſt
72 tria eſſe † homagij vel ſeruitij genera. Quoddam
enim præſtatur ratione aliquorum bonorum ſiue feu-
dalium, quoddam denique ratione ſolius perſonę:
Hanc diuiſionem tradit Iacobin. de S.Georgio. *in
d.tract de homag. in princ. num. 2.* Iam vero Doctores,
in loco paulo ante in contrar. ũ allegato, loquuntur
de primo & ſecundo genere homagii, quomodo
73 ſcilicet homagia præſtentur † ratione feudi vel al
terius materiæ, adeoq; ex cauſa aliqua certa. Mini-
me itaq; mirandum quod eiuſmodi ſeruitia longiſ-
ſimi temporis ſpacio præſcribantur: Cum tam va-
ſalli, quam alij, qui bona ſibi à Dominis conceſſa,
tenent atque vſurpant, vi & poteſtate eiuſmodi con-
ceſſionis, quodam modo in mutuam quandam re-
compenſationem, ſeruitia vel homagia præſtare te-
neantur, *c.1 § fin. in quib. cauſ. feud. amitt. in vſib feud.* &
not. Specul. *in tit. de feud § quoniam ſuper homagiis, ver
quando quæritur, nu. 11. & 12.* Iacob. de S.Geo *g. in mo-
do allegat. tract. de homag. nu. 15* Vbi dicit, quod in præ-
ſtatione homagij reſeruare vel ſubeſſe debeat ſta
aliqua cauſa, dicendo videlicet: *ego præſto tibi homagi-
um, quia conceſſiſti mihi talia bona*, vel *quia promiſiſti me
& liberos meos defendere*, vel *occidi tibi patrem tuum. & in
emendationem talis iniuria, præſto tibi homagium vel ſerui-
tium, &c.*

Atque harum vel ſimilium cauſarum nulla alle-
gatur à parte actrice in propoſito noſtro, ſed tantum
totum iacitur fundamentum in vnica & ſola præ-
ſtatione operatũ, vt proinde nobis ſermo inſtitutus
ſit de tertio genere homagij, quod non pręſtatur ra-
tione feudalium vel aliorum bonorum, neque alia
quapiam iuſta ex cauſa, ſed ratione ſolius perſonæ.
Quapropter, totius negotij cardo in eo vertitur,
quod id ab actore in futurum probabitur. Nam ſi
legitime docebit planumque faciet, K. ruſticos li-
bellatas operas, quemadmudum articulatum eſt vl-
tra hominum memoriam præſtitiſſe, dubium non
eſt, quin obtenturus ſit in hoc articulo, per ea, quæ
not. Bart. *in d. l. cum de in rem verſo, num. 2.* & Panorm *in
c peruenit, num. 3. de cenſib cum ſimi ib ſupra allegat.* & ſcri-
bit in ſpecie I. Iacob. de S.Georg *in ſæpe allegat. tract. de
homag. num. 17 in fin.* ſi vero præſtationes operarum
vltra memoriam hominum factas eſſe non proba-
bit, ſuperior hoc caſu non erit, etiamſi per longiſſi-
mum temporis interuallum operas præſtitas eſſe
74 doceret. Cum hoc caſu agatur de ſeruitute † qua-
dam abſque cauſa iuſta, in homine vel perſona con-
ſtituenda, ſecundũ eum, quẽ multoties allegare co-
gimur Iacob. de S.Georg. *in d. tract. de Homag. in princ.
num. 2.* dum dicit, quod homagium, quod non ratio-
ne certæ cauſæ vel certorum bonorum præſtatur,
ſeruitus dicatur in perſona conſtituta.

At vero quando agitur de perſona deſtinanda
vel aſtringenda ad certum ſeruitium, tunc ſolius tẽ-
poris curſus non ſufficit, ſed propter grauitatem, re-
quiritur, vel ad minimum allegari, vel præſumptiue
probari debet cauſa vel etiam titulus, ita eleganter
ſcribit Panorm. *in cap. de quarta, num. 28. de præſcriptio.*
Quod cum pars actrix non faciat, conſequens eſt, e-
am ſuperiorem hoc caſu non fore, ſi operarum pręſ-
ſtationem vltra tempus memoriam hominum ex-
cedens, factam eſſe non probabit, quod vel ex ipſo-
rum illorum etiam ſcriptis, qui homagia vel ſerui-
tia longiſſimi temporis ſpatio præſcribi poſſe cen-
ſent, non obſcure liquet, dum in præſtatione ho-
magij † ſemper requirunt cauſam dicentes, quod ad 75
probandum homagium non ſufficiat docere, tanto
tempore fuiſſe præſtita ſeruitia, niſi probem etiam
tanquam ab homine meo & pro homagio præſtita
fuiſſe, Specular. *in d. tit de feud. § quoniam ſuper homa-
giis, num. 1. d. verſ. dum tamen ab homine meo &c.* vt non
immerito Iacob. de S.Georg *in tract. de homagiis, nu.
19.* aduocatos in praxi cautiſſimos eſſe iubeat, quia
non ſufficeret (inquit) articulare, quod talis per 30.
vel 40 annos, ſeruitia vel homagia mihi præſtiterit,
ſed oportebit articulare & probare, quod illa ſerui-
tia mihi præſtiterit, tanquam homo meus, ratione
homagij, vel ratione feudi, &c.

Quinimo ius commune † præſcriptioni opera 76
rũ manifeſte reſiſtit. Diſponit enim expreſſe, quod
ad præſtandas operas † compelli nemo poſſit, et- 77
iamſi aliquo tempore, vel aliquot annos eas præſti-
terit. *l. operis. de operis libert.* Quod tempus haudqua-
quam anguſte de duobus vel tribus, ſed de multis
annis, quotquot etiam illi fuerint, eſt intelligendũ.
quemadmodum in ſimili caſu docet Alciatus, *in l. ſi
certis ad verb. annis. C. de pact.* Idque ratione non caret,
cum tempus † ſine certa definitione vel limitatio- 78
ne prolatum, de tempore perpetuo accipiatur, *l. cu-
rix peritos. in prin.* & ibi Bartul. *de excuſat. tut.* at quando
ius commune præſcriptioni reſiſtit, tunc neceſſe eſt,
vt titulus non præſumptiue, ſed vere probetur, *l. com
perit. C de præſcr. 30 vel 40 annor. c. 1. de præſcript. lib. 6.* &
not Bart. *in l. cum de in rem verſo, num. 7. de vſur.* aut ve-
ro deficiente, de pręſcriptione tanti temporis doce-
atur, cuius initium memoria non poſſit repeti, *d. c. 1.
de præſcriptio lib 6.* & hæc ſunt, quæ de vltima quæſti-
one diſſerenda exiſtimaui.

CONSILIVM VIII.

SVMMARIA.

1 *Res iudicata pro veritate habetur.*
2 *Veritas eſt probatio probata, nulla ſeri diſceptatione indigens.*
3 *Veritas per ſe ipſa clara & notoria eſt.*
4 *Veritas rerum adminicula verborum non deſiderat.*
5 *Res iudicata tantam vim habet, vt de albo nigrum & de nigro album effi ere poſſit.*
6 *Res iudicata perfectam executionem habere debet.*
Sententia in rem iudicatam tranſiens, executioni mandari debet.
7 *Executio eſt neceſſaria ſequela rei iudicatæ.*
8 *In confitentem nullæ ſunt partes iudicis res iudicanda, ſed æſtimanda vel exequenda tantum.*
9 *Nulla melior probatio eſt, quam ipſius aduerſarij confeſſio: & confeſſio ipſa notorium inducit, numero 10.*
11 *Probatio vbi non ſubuenit, ibi ſubuenire debet confeſſio.*
12 *Probatio contra iuris præſumptionem, & de iure admitti non debet.*
13 *Ea quæ ſunt in conditione, non ſunt in petitione.*
14 *Quilibet magiſtratus cur conſtitutus.*
Iudex à iure dicundo nomen habet.
15 *Iudex quando iuſtitiam denegare dicitur.*
16 *Iudex iuſtitiam adminiſtrare negligens, omne damnum parti læſæ reſarcire debet & tenetur actione in factũ ad intereſſe num 17.*
18 *Qui criminaliter accuſare poteſt, ex eodem facto ad intereſſe ciuiliter quoq; agere poteſt.*

19 *Detri-*

19 *Duritia magiſtratus per trinam requiſitionem ſi continuatur, poſtea ad ſuperiorem merito recurri poteſt.*

20 *Omnis iuriſdictio ab Imperatore procedit, num. 21.*

22 *Iuriſdictiones apud Cæſarem ſunt, tanquam apud fontem, à quo per conceſſiones fluant, perq; appellationes ad eundem refluant.*

23 *Reſcriptum principis, per quod dilatio conceditur, firmum exiſtit.*

24 *Ius petendi debitum per dilationis conceſſionem non aufertur.*

Quod differtur, non aufertur.

25 *Princeps an liceat ius ſubditis ex cauſa auferre.*

26 *Quilibet rerum ſuarum eſt æquus moderator & arbiter.*

27 *Hominibus liberis adminiſtratio rerum ſuarum & alienatio conceſſa eſt.*

28 *Magiſtratus eſt dominus rerum ad ſubditos ſuos pertinentium non quoad proprietatem, ſed quoad protectionem & iuriſdictionem.*

29 *Nemini ius ſuum contra voluntatem auferendum, numer. 32.*

30 *Pactum partis maioris minori præiudicare debet, & non econtra.*

31 *Pars minor emolumentum partis maioris impedire non debet.*

33 *Solutionis inopia debitorem an excuſet.*

DEI OPT. MAX. AVXILIO.

Der fall/ darüber ein Rathſchlag gebeten wird/ erhelt ſich kürtzlicher geſtalt alſo.

1 Es iſt von einem F. einem von Adel / ſo vnter jhrer F. G. geſeſſen eine ſumma Geldes/ damit jhm ein anderer vom Adel/ ſo vnter jetzt hochgedachtem F. gleicher geſtalt geſeſſen/ auff 9300. Gülden/ Hauptſumma vnnd verjährige Zinſe/ durch ein Vrtheyl oder Decret/ ſo ſeine Krafft vorlängſt erreicht zuerkandt/ vnnd hat hierüber auch obgemeldter vom Adel / ſo das Vrtheil oder Decret erhalten/ bey einem andern vom Adel / welcher jhm die zuerkandte Summa erlegen ſoll / vber die vorigen neun tauſend drey hundert Gülden/ vnnd vierjährige Zinſen / ferner noch ſo viel Gelts ſtehen / daß er in einer ſumma ſiebenzehen tauſendt/ acht vnnd neuntzig Gülden klarer beſtändlicher Schuldt verhafft.

Vnnd ob er nun wol als der Gldubiger ſich gegen ſeinem Schuldiger etwan in Schrifften erbotten/ daß er jhm mit einem vom Adel den er nahmhafftig gemacht/ jetzgedachter Summen halben gebührlich verſichern würde/ daß auff den fall ſolche ſumma bey jhm widerkäufflich ſtehen bleiben/ vnd die auffkündigung derſelben nicht dem Gldubiger ſeinen Erben/ ſondern jhm dem Schuldiger ſeinen Erben gebühren ſolte. Die Fürſtlichen Räthe auch hierauff etwan dieſen vorſchlag gethan / daß er der Schuldiger jhm die Summa / der 9300. Gülden/ ſo jhm im Decret oder Vrtheyl zuerkant/ zu ſampt den verfallenen Zinſen/ auff dem Gut N. auff eine anzahl Jahr / wie ſie ſich deſſen mit einander vergleichen würden / mit vorgehender Fürſtlichen gunſt verſichern ſolte. So hat ſich dennoch die vorgeſchlagene Perſon in ſolche Bürgſchafft oder Verſicherung nit eynlaſſen wöllen/ vnnd hat vber diß auch der Gläubiger den Abſchiede der Fürſtlichen Räthe / darinnen ſolcher vorſchlag geſchehen / nicht angenommen / ſondern denſelben wol vnd vielgedachten Räthen widerumb zugeſchicket.

Dieweil dann nuhn obberührte ſummen vnnd dann andere Schulden mehr / damit offterwenter Gläubiger allein dem Schuldiger / darvon bißanhero meldung geſchehen / ſondern auch andere mehr / ſo vnter hoch- vnnd vielermeldtem Fürſten gleicher geſtalt geſeſſen/ verpflicht vnnd verhafft/ als richtlich / bekändtlich / auch mit klaren Brieff vnnd Siegeln zuerbeweiſen / vnnd doch gleichwol der Gläubiger von ſeinem Schuldiger nicht allein keine Zahlung/ ſondern auch bey viel vnd hochgedachten Fürſten / ſeinem Gnädigen Herren/ auff beſchehenes vnterthäniges anſuchen / kein Hülff biß anhero/ wider obgemeldte ſeine Gläubiger erlangen mögen.

Als wirdt gefraget / vnnd erſtlich / ob nicht viel vnnd hochgedachter ſein Gnädiger Herr/ vnnd Landtsfürſt/ ſolcher ſeiner eins theyls von jrer Fürſtlichen Gnaden ſelbſt zuerkanten/ eins theyls aber klarer / richtiger vnnd bekändtlicher Schulden / jhme die würckliche execution vnnd Hülffe mitzutheylen / im Rechten ſchuldig.

Zum andern / da ſeine Fürſtl. Gnade jhm ſolche Hülffe vielleicht nachmals nit wicht widerfahren laſſen wolte / ob nicht von ſeiner Fürſtlichen Gnaden jhme ſeine derowegen erlittene Schäden / vnnd aufgelauffene Intereſſe billich erſtattet würden.

Zum dritten / Ob nicht auff jetzt obengemeldtem fall / viel vnd offtgedachter Gläubiger / von wegen ſolcher verweigerten Hülffe / vnnd alſo der Gerechtigkeit fug haben dieſen Handel an die Römiſche Keyſerliche Mayeſtet vnſern aller Gnädigſten Herren / als die höchſte ordentliche Obrigkeit / deß heyligen Römiſchen Reichs Teutſcher Nation / vmb

Gnädigſt vnd gebührliches eynſehen/ aller onterthänigſt gelangen zulaſſen.

SOlche Fragen / ſo weyt ſichs nach gelegenheit vnnd kürtze der zeit leidet will/ zu reſoluiren/ wirdt anfänglich / ſo viel die erſte Frage betrifft/ meines erachtens mehrer nachrichnung vnnd klarheit halben nicht vnbillich/ ein vnterſcheid gemacht vnter den Schulden / welche dem Gläubiger durch das Fürſtliche Decret oder Vrtheyl zuerkandt/ vnnd vnter den andern ſchulden / darüber noch zur zeit kein erkändtnuß ergangen.

So viel nuhn die ſchulden darüber das Fürſtliche Decret oder Vrtheyl ergangen / belangen thut/ iſt klares verſehenes Rechtens / daß ein Decret / oder Vrtheyl / ſo ſeine krafft erreichet / wie dißfalls geſchehen / vor die Warheit ſelbſt zu achten/ vnd alſo keine Beweiſung vnnd fernere diſceptation vonnöthen / ſondern daß darauff ſolche Vrtheyl die execution auff dem Rücken (wie man zuſagen pfleget) mit ſich trage / vnnd daß demnach auff anſuchung der Obſiegenden / ſolche Execution von der Obrigkeit auß erheyſchen jhrs tragenden Ampts vnweigerlich mitgetheylet werden ſoll / zuförderſt weil es der Obrigkeit durch welche das Vrtheyl oder Decret geſprochen/ſelbſt ſchimpfflich vnd verweyßlich ſein wolte / wann ſolch Vrtheyl oder Decret/ auß mangel der execution vnnd Hülff ſeine wirckung nicht erreichen / vnnd alſo ſpöttlich vnd verächtlich eludirt werden ſolte / res enim iudicata † habetur pro veritate, *cap. cum inter. de re iudicat. leg. ingenuum, de ſtatu hom. & leg. res iudicata, de regul. iur. cum ſimilib.* Porro, ve-
2 ritas eſt † probatio probata nulla indigens diſcuſ-
ſione, vel diſceptatione fori. Vſque adeo, vt nihil
3 in contarium poſſit allegari, cum veritas † per ſe
ipſa clara ſit atque notoria Cynus *in leg. Diuin.* vbi &
Dynus *in additio.* notat Innocentius *cap. cum inter vos,*
de conſuetud. quos refert & ſequitur Hippol. de Marſil.
in pract. crimin. §. ſecunda quaſtio, numero decimo ſeptimo. Ex quo dici etiam ſolet, quod veritas rerum
4 adminicula † verborum haudquaquam deſideret,
leg. fin. Codic. ſi vn. ab hered. ſe abſtin. in ſententia,
præſertim, quæ in rem tranſiuit iudicatamque uippe,
quæ notorium inducit, Panormitanus & Doctores
in cap. veſtra, de cohabitation. clericorum Iaſon *in leg. prima, numero decimo, de oper. non. nunciatio.* cum alijs
prolixe allegat. per Crauett. *in conſilio ducenteſimo nonageſimo nono, Antonius & Catharina. numero ſeptimo, ad fin. & in conſil trecenteſimo ſecundo, in hoc caſu Maria Gingola, num. 5.*

5 Nec immerito quidem, cum res iudicata † tan-
tam habeat vim & poteſtatem, vt de albo nigrum
& de nigro album (quemadmodum Dd. noſtri loquuntur) efficere poſſit, Baldus *in capit. noſti, de electio.* per gloſſ. *in leg. ſi non ſortem, §. heredi, de condict. indebit.* imo etiam de falſo verum, & econtra, non
quidem eſſentialiter, ſed ad effectum quod attinet.
Idem Baldus *in capitulo, in præſentia, colum. final. de renunciatio.* cuius ſententiam commemorat & ſequitur Iaſon *in rubrica, numero primo, Digeſt de re iudicat.*
& Cagnol. *in dicta lege, res iudicata, numero tertio, de regul iur.*

6 Iam vero quod res iudicata † perfectam ha-
beat executionem, quodque adeo ad magiſtratus
officium pertineat ſententiam, quæ in rem iudicatam tranſiuit, executioni mandare, textus ſunt manifeſtiſſimi, *in leg. ſi cauſa cognita. de tranſact.* nec non
in lege ſecunda, & lege final. Cod. de executio. rei iudicat.
Nam executio † neceſſaria eſt querela rei iudica- 7
tæ, Cagnol. *in dicta lege, res iudicata, numero decimo, de regul. iur.* Cum parum ſit ius, vel in ciuitate, vel in
ditione aliqua eſſe, niſi magiſtratus qui eidem di-
cundo præſunt, illud ipſum effectui & executioni
mandent, *lege ſecunda, §. poſt originem, de regul. iur.* Alioquin enim futurum eſſet, vt edicta & decreta
magiſtratuũ pro nihilo haberentur, penitusq; eluſoria redderentur, quod nullo modo ferendum eſt.
leg. ſi prætor, in princip. de iudic. ſicque in effectu magiſtratus auctoritas, contemptui & deſpectui haberetur, quod leges mirandum in modum abominantur, *leg. obſeruandum, Digeſt. de officio præſid.*

So iſt ferner auch was die Schulden darüber nicht decretirt / oder geurtheilet / aber doch gleichwol mit klaren Brieffen vnnd Siegeln beweißlich/ auch ſonſten an jhm ſelbſt bekenntlich ſeynd betreffen thut/ im Rechten außtrücklich verſehen / daß ſolcher ſchulden halben der Gläubiger die execution vnnd Hülffe / auff ſeyn anrieffen gleicher geſtalt ohne einige verweigerung widerfahren / vnnd mitgetheylet werden ſoll nicht allein von deß wegen / daß man vber klaren Brieffen vnnd Siegeln / (als die etwas notorium kundt vnnd offenbar machen / vnnd alſo die hülffe nicht weniger als ein Vrtheyl/ welches ſeine krafft erreichet / in allwegen eroberen) nicht diſputiren ſoll/ ſondern auch auß der Vrſach / daß keine beſſere noch beſtändigere Beweyſung iſt/ dann deß Gegentheyls eigenes bekändtnus / ſintemal daſſelb jha ſo groſſe wirckung hat / als wann daſſelbe widerpart durch Vrtheyl vnd Recht / allbereyt condemnirt/oder verurtheylt were.

Præterquam enim, quod inſtrumentum probationem eſſe conſtat, non adhuc probandam, ſed
iam iam probatam, adeoque quod conſequens eſt
rem notoriam reddere, Doctores *in dicta lege prima, in princip.* vbi Bartol. *numero octauo,* & Iaſon *numero decimo, de oper. non. nunciatio.* cum reliquis eiuſdem
generis allegat. per Tiraquellum *in commentar. de vtroque retract. in 1 part. §. 2. in gloſſ. 1. numero vigeſimo, cum duob. ſequent.* & per Iacob. Menoch. *in 1. remed. recuperand. poſſ ſſio. numero centeſimo nonageſimo quinto,*
vbi enim eſt caſus inſtrumenti, ibi minime videtur
dubitandum, perinde ac ſi eſſemus in caſu legis, Baldus *conſilio ducenteſimo decimo quinto, proponitur quod inueſtitura, colum. ſecunda, ad fin. lib. 2.* Nam
inſtrumentum (de quo merito dici poteſt, *noli me tangere,* Baldus *in conſilio centeſimo quadrageſimo nono, ſuper libris. ad fin. lib 5. & conſ. 400.*) habet vim definitionis. Idem Bald. *conſilio ducenteſimo vigeſimo tertio, ſi per inſtrumenta, lib. 1.* quæ conſilia ad hoc propoſitum
allegat Crauett. *conſil. 31. proponitur quod mulier quædam.* Clari etiam & manifeſti eſt iuris, quod in con-
fitentem † nullæ ſint partes iudicis rei iudicandæ, 8
ſed æſtimandæ vel exequendæ duntaxat, *l. proinde, 2. §. final. ad l. Aquil.* nec quidem iniuria, cum nulla ſit
melior † vel expeditior probatio, quam ipſiuſmet 9.
aduerſarij confeſſio. Vtpote, qui quodammodo,
ſua ipſius ſententia damnetur, *leg. 1. de confeſſ. leg. generaliter, Cod. de non num pecun. cap. per tuas, de probatio. & lege 1. C. de confeſſ. cum ſimilibus.* Indeque fiat,
quod confeſſio ipſa † quoque notorium inducat, 10
c. final. de cohabitatio. clericor. & not. Thom. Grammat.
in deciſ.

in deciſ. trigeſimo ſexta. Solon ex ſeptem ſapientibus, numero ſexageſimo ſexto. Ideo reliquas probationes, præſertim ſcripturam lõgo poſt ſe interuallo relinquat, *l. cum te tranſegiſſe, Cod. de tranſactio.* & notat ibidem Dec. *in 4. notab. numer. 7.* dicens, ad idem propoſitum eſſe, textum *in cap. cum ad ſedem. §. nos prioris, de reſtitut. ſpoliato & in capitul. 1. de confeſſ. libr. 6.* cum ſimilibus per ipſum allegat. & in not. Dd. *in rubr. ext. de probatio.* vbi Panormitan. *in fin.* dicens, quod habita confeſſione, de alia probatione non curetur, & Felin. *numero ſexto*, quo in loco inter cætera ſcriptum
11 reliquit, quod vbi non ſubuenit † probatio, ibi ſubueniat confeſſio, verbi gratia, contra præſum-
12 ptionem iuris, & de iure, contra quam † alias probatio admitti non ſolet, &c. Idem prolixe ſcribit Iacob. Menoch. *in l. remed. recuperand. numer. 190. cum 2. ſeqq.* Item, ſi de negatiua, quæ regulariter probationem nullam recipit, *leg. actor, C. de probatio & c. quoniam contra, extra eo.* probanda agatur. Panormit. *in dict. rubric. de probatio. verſ. quod bene nota, &c.* Neque enim veriſimile eſt, quod contra ſemetipſum confiteatur quis, vel mentiatur, Idem Panormit. *in capitul. ſuper eo, numer. 7. de eo qui cogn. conſang. vxor.* per textum *leg final. in fin. princip. Cod. arb. tut.* & notat Thom. Grammat. *in dict. deciſ. 36 numero ſexageſimo ſexto, in princ.*

Auß welchem allen nothwendig erfolget/ (wie droben auch geſagt:) daß dem Gläubiger die Execution beyde der ſchulden halben/ ſo ihm im Fürſtlichen Decret oder Vrtheyl zuerkandt/ vnnd dann auch der andern nach innhalt klarer Brieff vnnd Siegel/ bekentlicher Schulden halben in alle wege billich widerfahren vnd mitgetheylt werden ſoll.

Vnd irret nichts/ daß er ſich erbotten/ die Fürſtlichen Räthe auch darauff den vorſchlag gethan/ die neün tauſent vnd hundert gülden/ vnd vnterthänige Zinß bey Schuldiger ſtehen zulaſſen ſolte vnd wolte/ biß daß dieſelben durch den Schuldiger oder ſeine erben auffgekündigt würde/ dann ſolchs erbieten ſo wol als auch der Fürſtlichen Räthe fürſchlag/ iſt nicht ſchlecht vnd ohne vnterſcheyd/ ſondern mit dieſer ſonderlichen maß vnd Condition geſchehen/ da die vorgeſchlagene Adels Perſone/ ſich derwegen ein gebürliche vnnd beſtändige Bürgſchafft oder Verſicherung eynlaſſen würde/ dieweil aber berürte Perſon ſolche Verſicherung vnnd Bürgſchafft auff ſich nicht nemmen wollen/ vnnd alſo die maß vnd Condition vermittelſt welcher das erbieten vnd der Vorſchlag geſchehen/ nicht purificirt noch erfüllet worden/ der Gläubiger auch zum vberfluß der Fürſtlichen Räthe abſchied/ darinnen der vorſchlag/ jedoch nicht pure oder præciſe, ſondern nur ſub conditione geſchehen/ nicht angenommen noch in denſelben gewilliget/ ſo kan auch auff vielberührtes erbieten vnd ſolchen gethanen Vorſchlag/ (als die ob defectum conditionis an jhm ſelbſten erloſchen) gantz vnd gar nicht gefüßt noch gegründet worden/ nam certo certius eſt, quod actus non quidem pure, & ſimpliciter, ſed ſub conditione celebratus, in ſuſpenſo ſit, nec aliter ſubſiſtat, quam ſi conditio eueniat, *l. Lutque, ſi cert. petat. leg. cedere diem, de verb. ſignificatio. & §. ſub conditione. Inſtitut. de verbor. obligatio.* contra vero deficiente conditione nullus fit actus, *leg. ſi quis fundum, in fin. de contrahend. emption.* & notat Baldus *in conſilio nono, num. tertio, libro primo* vbi in hanc ſententiam allegat textum *in leg. non ſolum, de actio. & obligatio. in leg. ſub conditione. in l. g. qui promiſit, de conditione indeb. & in leg. ex placito, Codic. de rerum permutation.*

Ex eoque communiter † dici ſolet, quod ea quæ 13
ſunt in conditione, non ſint in petitione, *leg. ſi quis ſub conditione dandorum decem, ſi quis omiſ. cauſ. teſtam. leg. ex facto, de heredibus inſtituend.* quem textum ad hoc propoſitum allegat Iaſon *in leg. Gallus, in princip. numero quadrageſimo tertio, de liber. & poſthum.* cum reliquis eiuſdem generis allegat. per Marian. Socin. *in capitulo primo, numero octogeſimo ſexto, in vigeſima ſexta quæſtion. extra, de litis conteſtat.* Idque in caſu potiſſimum noſtro procedat, neceſſe eſt quo creditor decreto Dominorum conſiliariorum, nullum accommodauit conſenſum. Cum tamen nulla vel obligatio vel conuentio poſſit conſiſtere, niſi illis, de quibus obligandis agatur, vltro citroque conſentientibus, *leg. 1. § adeo autem, de pact. leg. in omnibus rebus, de actio. & obligatio. & leg. in totum, de regul. iur. cum multis ſimilibus.* Vnnd ſo viel von der erſten Frag.

Die ander Frag belangendt/ kan nicht verneint werden/ daß die Obrigkeit nicht faul noch laß/ ſondern auß erheyſchung jhres von GOtt befohlenen Ampts/ fleiſſig vnnd wach ſeyn ſollen einem jeden das Ampt/ Recht vnnd die Gerechtigkeit mitzutheylen/ ſintemal ein jeder Richter oder Magiſtrat darzu verordnet/ daß er die Part vnnd Vnterthanen/ ſo in irrung vnnd zanck gerathen rechtlicher vnnd gebührlicher weyſe entſcheyde/ vnnd im fall da er dem anſuchenden gerechten Theyl/ die Gerechtigkeit etwan vorſetzlich oder auch auß bloſſer hinläſſigkeit mitzutheylen in weygerung ſtehen würde/ daß er auff den fall der rechtlichen Straff vnterworffen ſey/ vnd dem Part/ dem die Gerechtigkeit verſagt/ welches vermöge der Rechten in dem fall geſchicht/ wann die Obrigkeit vmb mittheylung der Gerechtigkeit dreymal erſitchet iſt/ vnnd doch gleichwol nichts zur ſachen thut) ſeine erlittene ſchaden vnnd intereſſe zuerſtatten ſchüldig.

Nam certi & explorati iuris eſt, quod magiſtratus ſe minime deſides, aut negligentes, ſed vigilantes potius, ac ſedulos, in iuſtitia partibus adminiſtranda, præbere debeant, *§. Iudices*, & ibi Matth. de Afflict. *in 3. notab. num. decimo quarto, de pac. iuram. firman.* quilibet † enim magiſtratus vel iudex, idcirco conſtitutus eſt, vt ius dicat, (vnde & nomen iudex inuenit, hoc eſt, iuſte decernat, *l. g. fin verſic. præter quoque de iuſt. & iur.* & notat Matth. de Afflict. *in dict. §. iudices, numero decimo quinto*, per textum *canonis 1. 32. quæſt. 2* & pertinet huc, quod ſcriptum legimus in Pſalmo, *Iuſte iudicate filij hominum.* Item *Leuit. 9. Iuſte iudica proximo tuo Deuteronom. 1. Quod iuſtum eſt iudicate, ſiue ciuis ille ſit ſiue peregrinus. Deuteronom. 16. Iudices* (inquit ibi Dominus Deus) *& magiſtros conſtitues in omnibus portis tuis, vt iudicent populum iuſto iudicio, &c.* & quod denique Cicero ſcriptum reliquit, optandum eſſe, inquiens, vt magiſtratus, legum ſimiles ſint, quæ non affectu, ſed æquitate ad iudicandum ducuntur, vt non immerito Iuſtinianus Imperator reſcripſiſſe videatur in hæc verba: *propterea iudices ſacramus & iuſiurandum eos ſubire iubemus, vt vnusquisque interpellantis iuſtitiam ſeruent, ſecundum noſtras leges. authentic. vt different. iudices in princip. verſicul. propterea, collatio. 9.* quo etiam in loco idem, quem modo nominaui, Imperator Iuſtinianus, iudices terrere, & & quidem ſub grauis pœnæ, vel ſupplicij commi- natione admonet, vt interpellantium cauſas iuſte

determinent, nulloq; modo vel negotia differant,
vel litigantibus iuſtitiæ adminiſtrationem dene-
15 gent: iuſtitiam autem † denegare iudex tunc di-
citur, quãdo ter requiſitus obmuteſcit, (ſic enim lo-
quantur Doctores) hoc eſt, officium ſuum peten-
ti non impertit, vſque adeo, vt ob eiuſcemodi iu-
ſtitiæ denegationem, licite concedantur repræſaliæ
quemadmodum poſt Andr. de Iſern. ſcribit Baldus
in capit. 1 ad verb. hic non reſpondet, mihi numero primo, &
numero quinto, in verb. ter monitus, de milite vaſall. qui
contu. eſt.
16 Porro iudex iuſtitiam adminiſtrare † negligens
damnum omne parti læſæ reſarcire, & prætetea ſi
maior ſit magiſtratus vel iudex, ætatis principis vel
Imperatoris, pœnam decem librarum auri, inferre
compellatur, minor autem iudex pœna trium li-
brarum auri mulctabitur. Textus eſt manifeſtus
in dict. cap. 1. §. iudices, & notat ibidem Matthæus de
Afflict. *in 3 notabil. numero vigeſimo tertio, verſic. item*
quæro, an iudices & quod iudex vel magiſtratus iuſti-
tiam vel pœnam adminiſtrare detrectans, vel etiam
negligens parti læſæ ad damna vel id quod intereſt,
teneatur, expreſſe ſcribit Bald. *in l. fin. in fin. de var. &*
ex. traord. cognitio.
17 Iudex (inquiens) negligens † facere alteri iuſti-
tiam, tenetur actione in factum ad intereſſe, non
quidem per hanc legem & ſimiles, ſed per *titul. in au-*
thentic. vt different. iud. in quo imponitur iudici ne-
gligenti pœna criminalis, & regula eſt (inquit por-
18 ro) quod vbicunque, quis † poteſt accuſare cri-
minaliter, ex eodem facto poſſit agere ciuiliter ad
ad intereſſe, *leg. ne quicquam, pro ſoc. & leg. qui no-*
mine, ad l. Corn. de falſ. hæc ibi Bart. illudque ipſum
etiam ibi annotarunt Doctores, *in authent. ſtatuimus.*
vbi Bald. *numer. ſecundo, verſic & tenetur parti læſa Cod.*
de epiſcop & cleric. vnnd hierdurch iſt auch die andere
Frag notdürfftig reſoluiert vnnd bewehret wor-
den.

So viel nun letzlich die dritte Frag anlangend/
iſt abermals klares Rechtens vnnd vnläugbar/ daß
die Vnterthanen eines Fürſten oder einer Statt/ ſo
bey ihrer Obrigkeit/ deren ſie ohne mittel vnterworf-
fen/ gebürliches Rechtliches eynſehen nicht erlan-
gen/ können ſich deſſen bey der Römiſchen Keyſerli-
chen Mayeſtet/ als der höchſten Obrigkeit/ vnd dem
allgemeinen Richter Teutſcher Nation/ zubeſchweren
gut fug vnnd recht haben/ mit bitt/ ihre Mayeſtet wöl-
len das jenige/ was billich vnnd recht/ in ſolchen vnd
dergleichen fällen verfügen.

Auß welchem allen nothwendig vnnd vnwider-
ſprechlich erfolget/ daß auch dem offtgemelten Gläu-
biger darvon man allhier redet/ als dem auff ſein
vielfältiges vnterthäniges anſuchen die gebührliche
Hülff/ vnnd alſo die Gerechtigkeit nicht mitgetheylet
werden wöllen/ ſolcher Recurß zu aller höchſtgedach-
tem Kayſerlichen Mayeſtet/ vnſerm aller Gnädigſten
Herrn gleicher geſtalt vnbenommen dañ ob wol ein jeder
Fürſt ſeine iurisdiction/ vnd Gerechtigkeit hat/ vnnd
alſo die Händel vor irer Fürſtlichen Gnaden in erſter
inſtantz/ ohne mittel gehörig/ ſo ſeynd dannoch gleich-
wol etliche gewiſſe fälle/ dardurch ſolche Gerichtbar-
keit reſoluirt/ vnnd an die höchſte Obrigkeit deuol-
uirt werde/ vnter welchen fällen die negligentz vnnd
verſeumbnuß in mittheylung deß Rechten auch be-
griffen/ vnd hat ſolches allhier auß dieſer Vrſachen
deſto mehr ſtatt/ daß alle vnnd jede Chur- vnd Für-
ſten deß heyligen Römiſchen Reichs/ Teutſcher Na-
tion/ ihre iuriſdictiones oder gerichtbarkeiten/ von
der Römiſchen Kayſerl. Mayeſtet/ als dem Quell-
brunnen aller Gericht/ bekommen vnd empfangen/
vnnd alſo jhrer Kayſerlichen May. iuriſdiction mit
aller Chur vnnd Fürſten iuriſdiction concurrirt vnd
derſelben jhren eynfluß hat.

Quod autem prædicta ita ſe habeant, manifeſtiſ-
ſime comprobatur ex eo, quod quoties per trinam
requiſitionem † conuincatur durities & pertinacia 19
magiſtratus, poſtea recurri poſſit ad ſuperiorem, te-
xtus eſt notabilis, *in cap. 1. ad fin. verſ. quod ſi ter monitus,*
ſi de inu. feud. contr. & notat ibidem Bald. *n. 5 verſ. dixit*
Hoſtienſis. ſubiungens idem notari *in cap. ſtatuimus, de*
ſupplen. neglign. prælat. in nouell. & tradit idem Bald. *in*
authent. ſtatuimus, numer. 2. C. de epiſcop. & cleric. vbi
dicit, Comitem Flandrenſem, ſæpe requiſitum de-
negaſſe iuriſdictionem ſuam ſubditis, & quod id-
circo ſubditi habuerint regreſſum, ad regem Fran-
corum: tametſi enim quilibet princeps inferior, in
territorio ſuo iuriſdictionem ſuam habeat & exer-
ceat, de qua ſuperior in prima inſtantia, præſertim
regulariter ſe non intromittit, Dd. *in l. in hac*, vbi Bal-
dus & Salycet. *in fin C. de donatio* attamen certæ ſunt
cauſæ, ex quibus eiuſcemodi iuriſdictio diſſoluitur.
quas commemorat Bald. *in leg. 1. in fin C. de emancipat.*
liberor. & inter cæteras cauſas recenſet etiam negli-
gentiam, in iuſtitia adminiſtranda per textum *§ ſi ve-*
ro aliqui, authent. de quæſto. collatio. 6. quæ quidem iuriſ-
dictionis diſſolutio, & deuolutio ad Imperatorem
tanto etiam magis locum habeat, in propoſito ne-
ceſſe eſt, propterea quod omnis iuriſdictio † Impe- 20
ratoris eſt ab eoque procedit, *cap. 1 §. iudices vero*, &
notat ibidem Matth. de Afflict. *in 2 notab. verſ. & id-*
eo dicebat, numer. 10. *& 11. de pac. iuram. firman.* allegans
etiam ad hanc ſententiam Bald *in c. 1 in princ. qui dica.*
dux, comes, &c. & eſt inſuper textus *in c. 1. in princip.* (vt
quidam legunt) *in d. c. 1 § ad hæc. de pac. iur. fi. mand.* &
annotarunt ibidem Dd. nempe Bald. *num.* 2. Aluaro.
num 1. & Matth de Afflict *num. 7 in 3 notab* dicen-
tes, quod omnis † iuriſdictio ſit Imperatoris: nam 21
ipſe eſt, (inquiunt) qui iuriſdictionem tribuit, cre-
ando vel confirmando magiſtratus, vel etiam præ-
ſtando autoritatem creandi aut cõfirmandi, vſq; ad-
eo vt ne minima quidem iuriſdictio conferri poſſit,
niſi interueniente principis autoritate, & ſubiun-
gunt *prædicto in loco* Dd. veluti Bald. *num.* 11. & Matth.
de Afflict. *num.* 12. quod iuriſdictiones † ſint apud 22
Cæſarem, tanquam apud fontem, à quo per conceſ-
ſiones, commiſſiones & confirmationes fluant &
poſtea per appellationes, nullitates & querelas ad
eundem refluant, &c. quod dictum Baldi refert et-
iam & ſequitur M. Anton. Natt. *in conſilio ſexcenteſi-*
mo trigeſimo ſexto, multa ſunt. numero 43. cui & illud
non abſimile eſt, quod iuriſdictio principalis, in-
fluere dicatur in ſecundariam, & cum eadem con-
currere, Bart. *in leg 1 §. præſides, numer. 3. verſic. ego con-*
ſueui, de requir. reu. per textum *leg. omnes, § verum ſi ap-*
paritor. & not. ibid. Bald. *num* 3. *C. de epiſcop. & cler.* Daß
alſo auch die dritte vnd letzte frag richtig vnd im Rech-
ten keinen zweiffel hat.

APPENDIX.

His iam cõpoſitis atq; perſcriptis, bin ich fernner
bericht/ dz ſich gedachtes Schuldners weib hin vñ wi-
der vernemẽ laſſen/ es were vom Landsfürſtẽ dẽ gläubi-
ger ernſtlich befolẽ wordẽ/ ſein gelt auf deß ſchuldigers
erkaufften gut/ erſtehen vnd ſich am gewönlichen ver-
zinſen

Zinſen begnügen zulaſſen / mit dieſem anhang / es wüſte noch niemands weder der Gläubiger oder ſeine Erben an ſolcher ſumma einen Heller oder Pfening bekommen möchten / wie dann auch nicht ohn / daß jetzt hoch vnd vielgedachter Landtsfürſt dem Schuldiger befohlen haben mag / dz die hinderſtelligen vnd künfftig fälligen zinſe / von jhm dem Schuldiger entrichtet / oder im fall der Gläubiger dieſelben nicht annehmen wolte / in jhrer Fürſtlichen Gnaden Ampt hinderlegt vnnd verwarlich deponirt werden ſollen. Daß ſich dennoch darfür anſehen leße / als were deß Landtsfürſten meynung daß obgedachte Summa beym Schuldiger / vnnd auff deſſelben Gütern / ein anzahl Jahrlang / wie in der Fürſtlichen Räthe abſchiedt gemeldet werdt / vnabgeleget ſtehen bleiben ſolle.

Wirdt demnach ferner vnnd zum vierdten gefragt / ob viel vnnd hochgedachter Landtsfürſt i[n] Rechten befüget / oder nicht / den handel ohne bewilligung deß Gläubigers dahin zurichten / daß vielberührtes Geldt bey dem Schuldiger auff ein anz[ahl] Jahr vnabgelegt ſtehen bleibe.

Nuhn ſcheint aber anfänglich im Rechten ve[rſe]hen ſeyn / daß einem Fürſten vnbenommen Schuldigern auff eine anzahl Jahr / als nem[lich] fünff / auch mehr / vnd gleich zehen / zwantzig / dr[eiſſig] zugeben vnd nachzulaſſen.

Dann ob gleich der Gläubiger in dieſem fall [die] Zahlung nicht alsbald erlanget / ſo wirdt jhm da[n]noch durch die mitgetheylte Fürſtliche dilation / ſein Schuldtforderung nicht abgeſchnitten / ſondern nu[r] eine zeitlang verſchoben / daß er alſo durch ſolche gegebene friſt / nicht ſonderlich benachtheylt wirdt / vnd gehört hieher auch die gemeyne Rechtslehr / daß ein Fürſt ſeinen Vnterthanen auch das jhre auß Vrſachen nehmen vnd entziehen möge / wie dann diß [fals] auch Vrſachen vorhanden dem Schuldiger die [Zah]lungsfriſt mitzutheylen / weyl derſelbe mit andern Schulden mehr verhafft / vnnd die Schulden dar[von] man dißfalls handelt / alsbaldt in der eyl oder auff einen ſtutz / ohne ſeinen Schaden zuzahlen [nicht] vermüglich / Sonderlich angeſehen / weil an[ch i]n dem fall / da viel Gläubiger vorhanden / der meh[re]r theyl ſolcher Gläubiger / ohne wiſſen vnd bewilligung deß andern geringern theyls / dem Schuldiger Zahlungsfriſt geben vnnd mittheylen können / iſt nuhn ſolches den Gläubigern als Priuat perſonen / im Rechten nachgelaſſen / ſo muß es ja der Obrigkeit / vñ ſonderlich einem Landtsfürſten / viel mehr erlaubet vnd zugelaſſen ſeyn.

Daß aber nuhn dem alſo / kan nicht geläugnet
23 werden / quod reſcriptum † principis, per quod conceditur dilatio, firmiter ſubſiſtat, textus eſt *in lege ſecunda, Cod. de precibus Imperator. offerend.* Idque verum eſt, vſque adeo vt non modo in quinquennij, verum etiam in vlterioris temporis, veluti decem, viginti vel triginta annorum dilatione procedat, Salycetus *in dicta lege ſecunda, numero tertio, extra quaro*, inquiens, *ſi per debitorem impetretur dilatio longi temporis, puta, decem, viginti vel triginta annorum. Et dic, quod teneat argumento huius legis*, hæc ille. Nec immerito. Cum per hanc dilationis † conceſſio-
24 nem, ius petendi debitum, minime auferatur, ſed tantum differatur, iuxta illud vulgo tritum ſermone prouerbium: quod differtur non aufertur, *leg. cum furioſus, in princip. de iudic. dicta lege ſecunda*, & ibi Bartol. *numero primo, Cod. de precibus Imperator. offeren.* *leg. deberi, Cod. de fideicommiſſa. libertat.* & notat Bald. *in lege prima, numero nono, Cod. de inſtitutio. & ſubſtitutio. ſub conditio. fact.* vt proinde creditor non magno afficiatur incommodo ratione moræ vel dilationis conceſſæ, *argument. leg. ſi debitori, de iudic.* Præſertim cum non ſolum † principi liceat, ius ſubditis ex 25
cauſa auferre, *lege item ſi verberatum, §. 1. de rei vendicatio. leg. Lucius, de euictio.* Cano. *in cap. quæ eccleſiarum, de conſtitutio.* Cynus, Baldus, & reliqui Doctores, *in leg. reſcripta, C. de precib. Imperat. offerend.* & idem Bald. *in leg. fin. Cod. ſi contr. ius vel vtil. public.* cum infinitis pene ſimilibus alleg per Alexand. *conſil. centeſimo trigeſimo ſexto, viſo & examinato proceſſu numero primo, libro 1.* verum & in illo in caſu, quo multi ſunt vnius alicuius debitoris creditores, nonnulli etiam & quidem numero plures reliquis numero paucioribus etiã inuitis ſoluendi dilationem creditori poſſent concedere, *l. & ſuum heredem, §. fin. cum l. ſeqq. de pact. & leg. [fi]n. Cod. qui bon. ced. poſſ.* & notant vtrobiq; Doctores. [Cum] igitur eiuſcemodi facultas dilationis concedendæ, permiſſa eſt creditoribus, tanquam priuatis, [mult]o quidem magis perſonis publicis, adeoque [Ma]giſtratibus, in primis vero principibus permiſſa [e]ſſe [nece]ſſe eſt, *argum. auth. multo magis, C. de ſacroſ. eccleſ.*

[Wi]ewol alles aber vnnd jetzterzehlter ſchein Argu[ment] [ge]macht / wirt bey mir gewißlich darfür gehal[ten / daß] offt vnnd hochgedachter F[ürſt] im Rechten nicht [befue]gt / die ſachen auſſerhalb deß Gläubigers bewilli[gu]ng dahin zu richten / daß obberührte Summa auff [etli]che Jahr vnabgelegt ſtehen bleibe.

Dann erſtlich kan der Gläubiger / als dem vermö[g d]er Rechten / eine freye verwaltung ſeiner Güter [gela]ſſen / wider ſeinen freyen willen nicht gedrun[gen werd]en / dem Schuldiger längere dilation oder [fri]ſt nachzulaſſen / ſo hat ferner auch vnd [iſt] der Landtsfürſt keine eygenthümbliche [Gerechtig]keit / vber jhrer Fürſtlichen Gnaden Vnterthanen / vnnd alſo auch deß Gläubigers Güter / ſondern iſt allein Dominus / ſo viel die iuriſdiction vnnd Protection der Vnterthanen anlanget / auß welchem ferner erfolget / daß jhrer Fürſtlichen Gnaden von offterwendtes Gläubigers anſtehenden Geldes / mit erſtreckung der Zahlungsfriſt / oder ſonſten jhme dem Gläubiger zum nachtheyl oder beſchwerung zu diſponiren nicht gebühren wölle / zuforderſt da ſolche friſt auff eine ſolche lange zeit ſoll gerichtet werden / dann es iſt klares Rechtens / daß niemands das ſeyne wider ſeinen willen entzogen / ſondern viel mehr einem jeden das ſeine gelaſſen / vnnd freye verwaltung deſſelben geſtattet werden ſoll.

Vnnd ob nuhn wol droben diſputirlicher weyſe vorbracht / daß einem Fürſten vnbenommen dem Schuldiger auff fünff vnnd gleich mehr Jahr zahlungsfriſt / auch ohne deß Gläubigers eynwilligung nachzulaſſen / weyl ſonderlich dem mehren theyl / der Gläubiger ſolches im rechten auch erlaubet / Item daß ein Fürſt den Vnterthanen auch auß Vrſach das jhre nemen vnd entziehen möchte.

So iſt dannoch ſolches dieſer meynung nicht zu wider / dann zu geſchweigen / daß die Rechte dißfalls de principe ſolum Romano, vñ alſo der Röm. Kay. Mayeſt reden.

So kan ferner auch jre Mayeſtet ſelber keine weitere dilation oder friſt / vermöge der Rechten indulgiren / dann nur auff fünff Jahr / alſo auch / da

gleich jhre Maieſtet weytere dilation zugeben ſich anmaſſete / daß doch gleichwol dieſelbe / ſo viel die vbrigen Jahr anlanget/an jhr ſelbſten nichtig were.

Daß aber der mehrertheyl der Gläubiger / dem wenigern theyl præiudicieren könne / ſolches hat ſeine ſonderliche Vrſach / als nemlich / daß auff den fall / da die bewilligung deß mehrern vnnd gröſſern theyls meynung nicht vorgezogen werden ſolte / diß abſurdum & maxime inconueniens, darauß erfolgen wolte.

Daß deß kleinern vnnd geringern theyls widrige meynung vnnd dieſes mehr dann gröſſern theyles Conſenß gelten müſte / vnnd alſo der weniger theyl deß gröſſern vnnd mehrern theyls / nicht zuhindern oder auffzuhalten macht haben ſolte / ſo hat ferner auch die Keyſerliche Mayeſtet ſelber nicht fug noch macht jemands das ſeyne / ohne genugſame vnnd beſtändige Vrſach / (welche doch aber diß falls nicht vorhanden / in anſehen / daß die vielheit der Schulden vnnd deß Schuldigers vnvermügenheit / jhnen nicht entſchuldiget) zuentziehen vnnd zunemmen / viel weniger aber kan ſolches einem Fürſten / ſo die Käyſerliche Mayeſtet vor einen Oberherrn erkennen thut (wie diß falls geſchicht) nachgelaſſen ſeyn / zuförderſt weyl auch im Rechten klärlich verſehen / daß nur der Römiſchen Keyſerlichen Mayeſtet / als der höchſten Obrigkeit / vor ein ſonderlich reſeruat erlaubet / den Vnterthanen das jhre / jedoch nicht anderſt / dann vermittelſt genugſamer vnnd beſtändiger Vrſach / bißweylen zuentziehen / vnnd das ſolches inferioribus magiſtratibus, als Hertzogen / Marggrauen / Fürſten / Grauen vnd Herren in dem Rechten nicht erlaubet noch vergünſtiget.

Welches aber mit fundamentis iuris beſtändiglich zubewehren / iſts klares vnläugbaren Rechtens / quod
26 quilibet † ſicque etiam in propoſito noſtro is, de quo loquimur, creditor tanquam Dominus, rerum ſuarum æquus ſit moderator & arbiter, *leg. in re mandata, Cod. mandat.* & notat Bartol. *in leg. ſi quis, ſi quis à parent. fuer. manumiſſ. & leg. nemo externus, C. de Iuda.* multoq; igitur minus cogendus ſit de iure ſuo, contra voluntatem ſuam decedere vel aliquid remittere. Cum iniquum leges eſſe dicant, non re-
27 linqui liberis † & ingenuis liberam rerum ſuarum tum adminiſtrationem, tum alienationem, *l. 2. ſi quis à parent. fuer. manumiſſ. & leg. dudum, C. de contrahend. emption. cum ſimilib.*

28 Contra vero principes † vel magiſtratus Domini non ſint rerum ad ſubditos ſuos pertinentium, ad proprietatem quod attinet, ſed reſpectu iuriſdictionis & protectionis, *leg. 1. §. initio, verſiculo cum vrbem, de offic. præfect. vrb.* notat gloſſ. *in leg. bene à Zenone, in verb. omnia, Codic. de quadrien. præſcriptio.* & Hoſtienſ. Panormitanus, Innocentius & reliqui Canon *in capit. Nimis, de iureiurand.* Speculator *in titulo, de feud. §. quoniam, verſic. decimo quarto quæritur, numero vigeſimo octauo,* Bartolus *in proœm. Digeſt. numero tertio, & in conſtitutio. ad reprimendum, in verb. totius orbis.* Panormitan. *in capitulo ſi diligenti, in 2. notabili. de præſcriptio.* Aegyd Boſſ. *in titulo de princip. & priuileg. eius num. ducenteſimo quadrageſimo tertio,* & Hieronymus de Monte. *in tractat. de finibus regund. cap. nonageſimo ſexto, numero ſeptimo, octauo & nono, cum ſimilibus.* Ex quo neceſſario ſequitur, quod is, de quo in propoſito loquimur, Illuſtriſſimus princeps N. de eius, quem ſæpe dicimus, creditoris debitis, ad laxiorem diem vel terminum, & præſertim longo poſt tempore, ſoluendis, adeoque in creditoris præiudicium, diſponere iure non poſſit, cum manifeſti ſit
iuris, quod nemini ius † ſuum contra voluntatem 29
eius ſit auferendum, vel extorquendum, ſed ſuum potius cuique relinquendum, *l. 2. in princ. de his, qui ſunt ſui vel al. iur. l. fin. de pact. l. cum dos, de pact. dotalib leg. id quod noſtrum, de reg. iur. & l. nemo externus, Cod. de Iuda. cum ſimilib.*

Et licet ſuperius contra diſputando dictum ſit, nihil impedire, quo minus princeps debitori ſolutionis terminum ad quinq; pluresue annos creditore etiam non conſentiente prorogare (cum præſertim maiori parti creditorum, iure id licitum ſit ac permiſſum) ac ſubditis ſuis ius ipſorum ex cauſa tollere poſſit. Ea tamen omnia ſententiæ noſtræ minime refragantur, vt enim ſilentio prætermittã, quod iura hoc caſu de ſummo tantum principe, adeoque de Imperatore Romano loquantur, non poteſt etiam Cæſarea maieſtas ipſa longiorẽ ſoluendi dilationem, quam in quinquennij tempus concedere, vſque adeo, vt ſi laxius tempus cõcedere præſumeret, nullius momenti foret talis conceſſio. Cum .n. eiuſcemodi conceſſio, ſine graui partis præiudicio fieri debeat, *d leg. 2. Cod. de precibus Imperat. offerend.* conſequens eſt à contrario ſenſu ſolutionis dilationem ad modicum tempus eſſe reſtringendam, hoc eſt, in quinquennium. *leg fin. qui bon ced. poſſunt.* Alioquin enim ſi modicum tempus excederet, præiudicium iam non modicum, ſed graue & magnum eſſe futurum, Caſtrenſ. *in dicta lege ſecunda, in fin.* ſubiungens, quod alias reſcriptum foret prorſus inutile non ſolum ad reſiduum tempus, ſed etiam ad quinquennium ipſum quod attinet, propterea quod petatur vnum tempus indiuiduum, argument. eorum, quæ notan. *in l. ſi ſponſus, §. generaliter, de donatio. inter vir. & vxor.* iunct. *leg. ſcire debemus, de verborum obligation.*

Quod autem dicitur maiorem partem creditorum, laxiorem ſoluendi terminum debitori indulgentium minori parti creditorum præiudicare, id peculiari ratione nititur. Nempe quod inconueniens & abſurdum admodum eſſet futurum, ſi diſſenſus minoris partis creditorum, conſenſui maioris partis præponderaret vel præponendus eſſet. Cum
vtique conuenientius ſit, vt pactum † maioris & 30
potioris partis minori præiudicet, quam è conuerſo, ne minor pars † commodum maioris partis 31
impediat vel remoretur, Doctores *in l. & ſuum heredem, §. final.* vbi Bald. *numero ſecundo, verſic. ratio ergo.* & Paulus Caſtrenſis *numer. 1. verſic. conuenientius, de pactis.*

Præterea princeps etiam † Romanus ipſe cui- 32
piam ius ſuum inuito auferre vel extorquere, niſi iuſta ex cauſa, non poteſt, *dict leg item ſi verberatum, §. 1. de rei vendicatio. & leg. Lucius, de euictio.* & Doctores *in cap. quæ in eccleſiarum, de conſtitutio.* & notat prolixe Alexand. *in dict. conſil. 156 viſo & examinato proceſſu, numero primo, libro 1. & in l fin. Cod. ſi cont. ius, vel vtilit. public.* & Crauett. *de antiquit. temp. in 1. part. in princip. numer. quadrageſimo octauo & quadrageſimo nono, cum aliquot ſeqq. & in 4. parte. in princ. numer. trigeſimo octauo, cum ſeqq. aliquot.*

Cum interim in propoſito nulla, (quantum ego quidem video) iuſta ſubſit cauſa ſolutionis differendæ. Niſi forte multitudo æris alieni & inopia debitoris, cauſæ loco conſideretur: Quod tamen fieri iure non poteſt, cum inopia † & difficul- 33
tas

tas ſolutionis debitorem haudquaquam excuſet, *l. continuum. § illud, de verb. obligat.*

Siitaq; Principi Romano ſummoq; magiſtratui abſque iuſta & legitima cauſa, ius ſuum nemini auferre licet: quanto igitur minus Principi inferiori, & Imperatorem Romanum tanquam ſuperiorem recognoſcenti, illud ipſum licere cenſendum eſt? Inprimis vero cum hæc poteſtas auferendi cuiq; ex cauſa, quod ſuum eſt, in numerum illorum aggregetur, quæ imperatori in ſignum ſupremi imperii peculiariter ſunt reſeruata, eaq; propter talis facultas inferioribus Principibus, veluti Ducibus, Marchionib. & Comitibus, non æque ſit permiſſa. Paul. Caſtrenſ. *in dict. l. 2. numer. 2. verſicul adde vnum quod eſt notandum. Codic. de precib. imperat. offerend.* & Matthæus de Afflict. *in Rubric. capit. vnici. quæ ſint regal. numero 42.*

CONSILIVM IX.

SVMMARIA.

1 *Iuriſconſulti officium quodnam eſt.*
2 *Mulier an dotalitium ſeu dotarium ita promiſſum poſt mariti obitum petere poſſit vel non. nu. 3.*
4 *Dos & donatio propter nuptias paribus paſſibus ambulant.*
5 *Dos an in feudo conſtitui poſſit?*
6 *Quæ alienatio vel diſtractio, an ſemper prohibita ſit.*
7 *Alienationis appellatione an etiam donatio comprehendatur.*
8 *Maritus vxori ſuæ ſine domini conſenſu dotalitium in feudo conſtituere non poteſt.*
9 *Quilibet voluntatem ſuam diſpoſitioni iuris conformare velle videtur.*
10 *Pecunia eſt res fungibilis, & feudum in ea datum, non valet nec conſiſtit. nu. 11.*
12 *Bona feudalia quomodo ab allodialibus vel hæreditariis differunt.*
13 *Actiones perſonales perſonam contrahentis & eius heredum egredi non debent.*
14 *Obligationes perſonales poſſeſſorem feudi non ſequi neceſſe habent.*
15 *Vaſalli æs alienum, an ſit onus feudi, vel onus hæreditatis. num. 16.*
17 *Hæres hæreditatem adiens, omnia, quæ defunctus ipſe voluit, velle dicitur.*
18 *Feudum pro debitis vaſalli non obligatur.*
19 *Obligatio perſonalis eius, cum quo negotium contrahitur, perſonam & heredes ſequitur.*
20 *De quibus nam debitis hoc in conſilio caſus loquitur.*
21 *Non entis nullæ ſunt qualitates.*
22 *Quænam iura in cauſarum deciſione quoad actiones perſonales & reales ſeruanda.*
23 *Perſonæ ſexus fœminei feudorum incapaces ſunt.*
24 *Argumentum à ſufficienti partium enumeratione in iure eſt validum.*
23 *Eius quod omnino non eſt, nullæ ſunt qualitates.*
26 *Prætoris eſt exiſtimare, an ſua ſit iuriſdictio: ſic vocatis & citatis eſt, non contemnere prætoris auctoritatem.*
27 *Diſtinctio inter proceſſum iudiciarium & in deciſione cauſarum, quænam adhibenda.*
28 *Donationis propter nuptias cur tantus fauor non eſt atque dotis. num. 36.*
29 *Dos & donatio propter nuptias ſunt relatiua & correlatiua.*
30 *Dos ſine matrimonio eſſe nequit.*
31 *Caſus in iure omiſſus remanet in diſpoſitione iuris communis. num. 41.*
32 *Æqualitas inter dotem & donationem propter nuptias, in omnibus & per omnia ſeruari debet.*
33 *Conſuetudo eiuſq; vis quæ ac qualis in Franconia de elocandis virginibus nobilibus.*
34 *Pacta & conuentiones inſtrumentis dotalibus inſerta, pro legibus, ſtatutis & conſuetudinib. allegari poſſunt.*
35 *Iuris eius loci in cauſarum deciſione ſtandum eſt, in quo negotium contractum fuit.*
37 *Cauſa dotis eſt fauorabilis & priuilegiata, ac iur. numer. 38.*
39 *Donatio propter nuptias dotẽ præſupponit, ſicut dos matrimonium num. 40.*
42 *Mulier, ſi ex dote conſcripta vel promiſſa nihil præſtitit, mortuo viro nihil prorſus percipiet ex donatione propter nuptias.*
43 *Nobiliſſæ ex bonis hæreditariis morte patris eis obuenientibus, cur in matrimonium collocari nequeant, & quando.*
44 *Quæ in elocatione nobiliſſarum maximopere conſideranda veniunt.*
45 *Succeſſor feudalis an debita feudi ratione vel occaſione contracta ſoluere neceſſe habeat, & quænam ſint einſcemodi debita.*
46 *Diſtinctio inter debita per vaſallum contracta, quænam.*
47 *Virgines & puellæ nobiles, quando ex bonis feudalibus elocari poſſunt.*
48 *Lex & conſuetudo eiuſdem ſunt effectus.*
49 *Poſteriora prioribus derogant. & quando non.*
30 *Quæ poſtremo loco geſta ſunt, prioribus derogare ſolent.*
31 *Prætendentes negligentiam vel ignorantiam, audiri non debent.*
32 *Dominium eſt ius de re ſua libere ac perfecte diſponendi, niſi lege prohibeatur.*

DEI OPT. MAX. AVXILIO.

WIewol die zeit / innerhalb welcher dieſer
Rathſchlag verfertiget werden ſoll / ſehr
kurtz / ich auch mit vielen andern nothwendigen
Geſchefften vñ Händeln beladen / ſo hab ich dannoch nicht vnterlaſſen
wollen / mein bedencken auff den mir vberſandten fall /
vnd zu end deſſelbe angehefftẽ Fragen / wie ſichs nach
gelegenheit vnnd kürtz der zeit leyden wollen / zu ſtellen
vnd auffs Papir zu bringen / ſintemahl ich mich zuerinnern
weyß / quod ad Iuriſconſulti curam & offi- 1
cium in primis pertineat, vt conſultus aliis de iure
reſpondeat vel conſulat, Bart. *in l. 2. Cod. de prox. ſacro.
ſcrinio. lib. 10.* Ludou. Roman. *in l. 2. in princ. num. 20. in
fin. ſolut. matrimon.* per text. *l. ſancimus. C. de aduocat. diuerſ. iud. & per d. l. 2. C. de prox. ſacr. ſcrin. lib. 10. Dd. in cap.
1. de offic. iud. cum ſimilib allegat.* per Dd. *in l. minutus. num.
6. de reg. iur* & ſcribit Ioan. Bapt. Aſin. *in l. ſi quis ſepulchrum. in prin num. 16. & 22 de religioſ. & ſumptib. fun.*
Befinde demnach das dieſer Handel auff ſechs vnterſchiedenen Fragen beruhet / vnter welchen diß die erſte iſt / weyl des verſtorbenẽ J. E. M. zu P H. ſeligen vberlebendiger Vätter vnd Lehens folger / E. V. ſich deſſelben fahrnüß vnd eygner Güter nit vnterſangen / ja auch ſolcher Güter halben / im wenigſten ſich nicht einlaſſen wollen / ob er als Lehens Erbe / oder aber die Land vñ eygnes erbẽ / gedachtes H. J. ſelig nachgelaſſener Witwen / die jr in der Eheſtifftung / deren Copey mit vberſendt worden / verſchriebene Wiederlegung

oder donation propter nuptias, (dann alſo verſtehe ich dieſe erſte Frage / vngeacht das ſie etwas dunckel geſtellt / vnd dafür ſichs bey mir anſehen leſt / mangelhafft) vermüge der Käyſerlichen Rechten außzurichten ſchuldig?

Solche Frag vermittelſt Göttlicher verleyhung kürtzlich zu reſolviren / möchte anfänglich nicht vnbillig in zweyffel gezogen werden / ob H. J. E. M. zu B. ſeligen hinderlaſſene Widtwe nach gelegenheit dieſes falls / jhr die wiederlegung würcklich nicht conſtituirt noch beſtellt / ſondern allein Schrifftlich verheiſſen vnd zugeſagt / ſolche wiederlegung zu fördern befugt / oder nicht?

Ob nun wohl der Rechtes Lehrer zum theyl hierüber diſceptiren vnnd zweyffeln / ſo iſt dannoch die bewehrteſte meynung / das die Weiber in ſolchen vnnd dergleichen Fällen / auch nach abſterben jhrer Ehemänner / zu ſuchen wohl fug haben / das jhnen die verſchriebenen oder verheyſſene wiederlegung nachmahls würcklich beſtellt vnd auffgerichtet werden.

So viel aber nun ſolche Frage an jhr ſelbſt anlanget / halte ichs eygentlich darfür / das nicht die Lehen / ſondern die Lands Erben dißfalls obgedachte donation propter nuptias oder wiederlegung zuverrichten pflichtig / auß nachfolgenden Vrſachen.

Dann erſtlich hat H. J. E. zu B. ſeligen vberlebendiger Vatter / vnd nebeſter Lehensfolger E. V. in obgemelten Heuraths Brieff der Lehenſtifftung mit keinem Wort gemeldet / das ſolche wiederlegung auß den Lehen Gütern geſchehen / oder darauff verſchrieben werden ſolte / vnd iſt derwegen nicht vermuthlich / das diß ſeine meynung geweſen / dann ohne das würde er ſonder zweyffel außdrücklich anzuzeygen vnd zuvermelden nicht vnterlaſſen haben.

Zum andern iſt auch klares Rechtens / dz die Mitgifft oder das Ehegelt / im Rechten dos genandt / vnd dann die wiederlegung / oder dz gegen vermachnüß / ſo die Rechte donationes propter nuptias nennen / ad paria iudicari werden / vnd paribus paſſibus ambuliren ſollen / nun iſt aber klares Rechtens / das die Weiblichen perſonen jhr Mitgifft oder Ehegeldt / auß oder auff den Lehengütern / auſſerhalb des Lehenherren gunſt vnd mitbelehnter Bewilligung / regulariter nit können noch mügen conſtituirt oder gegeben werden: Auß welchen ferner erfolget / das die donation propter nuptias vnnd wiederlegungen / oder auch die Leibgeding / im Rechten dotalitia oder dota ia genandt / in vnd auff Lehengüter gleicher geſtalt / auch auſſerhalb des Lehenherrn conſens vñ mitbelehnter bewilligung / nicht mügen conſtituirt noch auffgericht werden / wie die beſchriebenen Lehenrechte vnd derſelben Lehrer davon reden

Vnnd hierauß ſchleuſt ſich zum dritten ferner zu ſtarck / das vielgedachter H J E zu B. nunmehr ſeliger / offtgemelte wiederlegung allein mit Geldt / vnd ſeine meynung deſto weniger geweſen / das die Lehengüter mit der wiederlegung oder donation propter nuptias, davon wir allhier handeln / ſolten beſchwerdt werden / alldieweyl im Rechten vermuthlich / das ein jeder ſeine meynung vnd diſpoſition dem Rechten gemeß reguliren vnd verſtanden haben wolte.

Zum vierdten kompt dieſem ferner zu ſtärcke / das vielgedachter H. J. E. zu P H. nunmehr ſeliger offtgemelte wiederlegung allein mit Geld / (welches regulariter die art vnd natur Männlicher Lehengüter nit an ſich hat / noch haben kan) als nemblich mit 1000. Gülden Rheyniſcher Landiswehrung zu F item mit 300. Gülden zur Morgengab / zuſampt einem Anſitz / auch mit notthürfftigen Braw vnd Brennholtz / auffgericht vnd beſtalt / vnd alſo dardurch genuegſam zuerkennen gegeben / das er die Lehengüter mit ſolcher wiederlegung zubeſchweren nicht willens geweſen / in maſſen er dann / vermöge der gemeinen beſchriebenen Lehenrechte / auch ohne das zuthun nit macht gehabt hatte.

Vnnd ob er nun wohl in der Eheberedung angehangen / das ſolche wiederlegung / auff beſagten liegenden / vnverpfändeten vnd vnverhafften Gütern / oder ſonſten an gewiſſen Zinſen / Gülten vnnd Geldtnutzungen / darauff ſie genuegſam notthürfftiglich vñ wohl verſehen / verſichert werden ſolte / ſo geſchicht dannoch daſelbſt von den Lehengütern noch keine meldung / vnd müſſen derowegen auch ſolche Wort / von Erbgütern allein verſtanden werden / ſintemahl mit Lehengütern beſtendiger weyß keine verſicherung oder taugliche donation / nach inhalt der Lehenrecht beſtellt werden mag / vnnd demnach viel vnd wohlgedachter H J E von B dißfalls geſchehene verwilligung / jetzgedachten Lehenrechten / vnd derſelben verordnung in alle wege gemeß zuverſtehen / vnd ſo viel von der erſten Frage.

Hæc autem ita ſe habere non dubium eſt. Nam
primum quidem non immerito addubitatur, num
mulieri † dotalitium vel dotarium (quod ſic vocăt) 2
ſi duntaxat promiſſum poſt obitum mariti, petere
poſſit vel non? Tum, quod quæſtio an ſit? primum
locum ſecundũ dialecticos obtinere debeat. *l. Diuus.*
& ibi Bart. *num. de milit. teſt & l. 4. de teſtam. tut* Tum
etiam quod non deſint, qui exiſtiment eiuſmodi
dotalitium † ab vxore peti iam non poſſe, ſed id tan- 3
tum, quod ipſius intereſt, dotalitium ſibi viuente
adhuc marito conſtitutum non eſſe. *argument. l. 2. §.*
item ſi facto. de verb. obligat. & ſcribit Matth. de Afflict.
in §. donare cap. 1. num. 54 Qualit. olim feud. pot. alien. quo
in loco refert ſe in contrariam ſententiam conſuluiſſe, quod ſcilicet ratione promiſſionis de dotario conſtituendo factæ, mulier defuncto etiam marito, nihilominus petere poſſit ſibi eiuſmodi dotarium conſtitui, propterea quod hæredes obligentur virtute promiſſionis ad conſtituendum, & mulier petendo dotarium ſibi promiſſum, videatur etiam petere antecedens, videlic. vt conſtituatur, vt ſecundum eum ſcribit Bald. *in authent. dos data, C. de donat. ant. nupt.* cum reliquis eiuſdem generis per Matth. de Afflict. in eo, quem modo dixi iuncto loco allegatis.

Quo ſic conſtituto conſentaneum eſt, vt ſic primam quæſtionem reſoluamus. Ad quam ego paucis arbitror reſpondendum, quod in propoſito non Caius veluti ſucceſſor feudalis, patruelis ſui Sempronii nam pie defuncti, ſed hæredes eiuſdem Ioachimi allodiales, (quos vulgo ſic vocant) donationem propter nuptias vel dotalitium viduæ eiuſdem conſtituere teneantur, in quam quidem ſententiam his adducor rationibus.

Primum, quod idem, quem dico I. in eo, quod inter ipſum & ſponſam ſuam nũc temporis viduam, ante annos aliquot confectum fuit, dotali inſtrumento, ne minimo quidem verbo meminerit, quod donatio propter nuptias vel dotalitium in bonis feudalibus conſtitui, vel ex eiſdem præſtari debeat. Ex quo veriſimile, vel cõiectura probabile ſit, quod hæc ipſius non fuerit mens & volũtas. Cæteroquin enim non difficile ipſi fuiſſet, id ipſum verbis expreſſis

preſſis nuncupate vel efferre: at vero, cum hæc non fecerit, conſequens modis omnibus eſt, eum non voluiſſe id quod non dixit, *arg. c. ad audientiam. de decim. & l. vnic § ſin autem ad deficientis.* vbi Bald. & reliqui Dd. not. *C. de caduc. tollend.*

4 Secundo certi & manifeſti iuris eſt, quod dos † & donatio propter nuptias indicentur ad paria, vel paribus paſſibus ambulent. *auth. æqualitas, C. de pact.* & in corpore vnde ſumitur. Iam vero dos regulariter in
5 feudo † conſtitui non poteſt, ergo pari ratione nec donatio propter nuptias, *d. c. 1. §. Donare.* vbi Bald. *nu. 1. qual. olim feud. pot. alien* Aluarot. *ibid. num* 1. nota, inquiens, quod vaſallus alteri non poterat olim feudum ſuum donare, quod eſt verum etiam hodie,
6 cum omnis † alienatio vel diſtractio ſit prohibita. *capit. 1. in princip. de prohib. feud. alienatio. per Federic. in princip.* conſtat namque quod appellatione aliena-
7 tionis † comprehendatur etiam donatio. *§. alienationis. Authentic. de non alienand. aut permutand. rebus Eccleſ. collat. 2.* & intelligas de omni donatione, ſiue ſit donatio ſimplex, ſiue inter viuos, ſiue propter nuptias (notetur) ſiue cauſa mortis, *leg. alienatum. §. donationis, de verborum ſignification & l. filius familias, §. pars autem ratione. de donatio.* hæc ibi Aluarot. & quod ſecundum ius commune feudorum, mari-
8 tus † vxori ſuæ non poſſit conſtituere dotalitium vel dotarium in feudo abſque conſenſu Domini. In ſpecie ſcribit Mathæus de Afflict. in illo ipſo, quem paulo ante citauimus, *§. Donare, numer. vigeſimo octauo.*

Hinc porro, & quidem tertio ſequitur, quod A M. à P H. tanto etiam minus voluiſſe intelligatur, vt illud, de quo loquimur, dotalitium in bonis feudalibus conſtitueretur vel ex iiſdem præſtaretur. Cum enim contra ius commune feudorum donationes propter nuptias, vel dotalitium in bonis ſuis feudalibus conſtituere non potuerit, *d. § donare.* vbi Bald. Aluarot. & Math. de Afflict. cõſequens omnino eſt, quod dotalitium in feudis non voluiſſe con-
9 ſtituere intelligatur, cum quilibet † voluntatẽ ſuam, voluntati & diſpoſitioni iuris conformare velle videatur, non tantum in vltimis voluntatibus. Bart. *in l. hæredes mei §. cum ita. ad S C. Trebellian cum ſimilib ibid. allegat.* per Alexand. de Imol. tradunt Dd. *in l. vt iuriſiurandi. de oper. libert.* Iaſon *in l. Lucius. numer.* 32. & inibi Ioan. Franciſc Ripa *num.* 48. *de vulgar. & pupillar. ſubſtitut.* & ibidem Franciſc. Aret. *col fin.* per text. *cap. 1. §. filia vero. de ſucceſſ feud.* Verum etiam in contractibus, de quibus in propoſito nobis ſermo inſtitutus eſt. *l. quæro. §. inter locat. & l. quidam cum filium. de verborum obligation.* quæ legum capita ad hoc inſtitutum allegat Alciatus *in tractat. Præſumption. Regul. 3. Præſumption.* 32.

Quarto huc etiam accedit, quod idem ille, quem ſæpe dico I. A. à P. pie nunc defunctus, donationem propter nuptias vel dotalitium in bonis ſuis feudalibus, in certa tantum pecuniæ ſumma, conſtitutu-
10 rum ſe repromiſerit. Cum interim pecunia † res ſit fragilis, adeo quidem, vt feudum in ea regulariter
11 conſiſtere † nequeat, ſed in rebus vel immobilibus duntaxat, vel ſolo cohærentibus, vel denique in iis, quæ inter immobilia connumerantur, *cap. 1. § final.* & ibi Dd. *de feud. cognit.* & ex facto conſilius reſpondit Hieron. Schurpſ. *conſ. 22. caſus talis eſt. Cent.* 3. *num.* 1. Sicq; idẽ Ioachimus per eiuſmodi repromiſſionem de pecunia, aliiſq; rebus naturam feudi minime ſapientibus factam, ſatis ſuperq; oſtenderit ac ſignificauerit, ſe illam, de qua loquimur, donationem propter nuptias in bonis feudalibus conſtituere voluiſſe.

Ac licet in inſtrumento dotali inter cætera dicatur, quod eius quam multoties dicimus, donationes propter nuptias, vel dotalitii nomine cautio, vel in immobilibus bonis, quæ alii non ſint obligata, vel in certis penſionibus, reditibus, aut pecuniarum prouentibus, quibus vxori nunc autem viduæ Ioachimi ſatis proſpectum ſit, conſtitui debeat, attamen ne ibi quidem bonorum feudalium ſit mentio, vt proinde illa ipſa, quæ modo recenſui verba de bonis hæreditatis, vel allodialibus omnino ſint intelligenda. Tum, quod bona feudalia † ab allodialibus vel hæ- 12
reditatis nomine, & quod conſequens eſt, natura etiam ipſa differunt, *l. ſi idem, C. de codicill.* Tum etiam, quod conuentio de rebus hæreditatis vel allodialibus facta, ad bona feudalia nullo modo porrigi vel protendi poſſit, *argument. l. ſi vnus. §. ante omnia. de pactis.* Tum quod bona feudalia regulariter pignori obligari non poſſint, *capit. 1. in princ. verb. pignerare.* & tradunt inibi Dd. *de prohib. feud. alien. per Feder.* & ſcriptum reliquit Franciſc. Curt. *in tract. feud part. 6. quæſt. princip. cum ſimilib.* tum etiam quod Dominus I. hanc ipſam conuentionem ſuam iuris feudalis diſpoſitioni conformare voluiſſe intelligatur, *arg. l. quæro. §. inter locat. d. l. quidam cum filium. de verb. oblig. cum reliquis eiuſdem generis ad idem propoſitum ſupr. allegat.* & de prima quæſtione hæc quidem hactenus.

Die ander Frag iſt dahin gerichtet / ob der Lehens-erb / oder aber die Eygens oder Landerben / des verſtorbenen H. J. ſeligen verlaſſene Schulden zu zahlen pflichtig.

Weyl dann jtzt wohlgemelter Lehensfolger C. V. wie bey der erſten vnnd dieſer andern Frage gemeldet wird / ſich des verſtorbenen H. J. nachgelaſſener Güter vnd fahrnüß nicht vnterfangen / ja auch ſich derſelben halben im wenigſten nicht einlaſſen wollen / wie jhm dann auch in anſehung / das der verſtorbene Herr J. fünff leibliche Schweſtern / vnnd alſo nehere Eygens oder Landterben nach ſich gelaſſen / ſolche Erbgüter von Rechts wegen ohne das nicht gebührt / vnnd alſo Herren J ſeligen Erben / der Erbnehme nicht worden / ſo ſtelle ich gantz vnnd gar in keinen zweyffel / es ſey wohlgemelter Herr C. V als der bloſſe Lehensfolger / die Schulden von den Lehengütern zu zahlen nicht pflichtig / ſondern ſeine des verſtorbenen Schweſtern / als die ſich ſeiner hinderlaſſenen fahrnuß / auch anderer eygener vnd Erbgüter angemaſt / ſeine gemachte vnnd verlaſſene Schulden / als die Landterben zu zahlen in alle wege verpflicht vnnd ſchuldig / ſintemahl klares vnnd gewiſſen Rechtens / das ein mitbelehnter / auch in dem Fall / da er gleichſam des verſtorbenen Lehenmanns neheſter Landterb ſein möchte / ſich dannoch ſeines verſtorbenen Agnaten vnnd Schwerdmagen wohl entſchlagen / vnnd ſich zu deſſelben hinderlaſſenen Lehengütern allein halten müge / (wie dann Herr Chriſtoff V. offtgedachtes ſeines verſtorbenen ſeligen Vätters / Herrn J. Erbnehme dißfalls auch nicht worden / vnnd das auff denſelben Fall / der Lehensfolger / keine Schulden zu zahlen gezwungen oder gedrungen werden müge / alldieweyl die Zahlung der gemachte Schulden / eine Laſt der Erbſchafft iſt / vnnd nicht der Lehengüter / es ſey dann ſolche Schuldt ſonderlich alſo geſchaffen / das ſie inter onera & debita feudalia (welches aber

nur

nur in etlichen gewiſſen Fällen ſtatt hat) antrechnen /
dann ohne das heyſt es / wie die gemeine Rechtsregul
13 lautet / quod actiones † perſonales, perſonam con-
trahentis, & hæredum eius minime egrediantur.
14 Item quod † obligationes perſonales non ſequan-
tur feudi poſſeſſorem.

Cum enim vt in facti ſpecie, circa primam & ſe-
cundam quæſtiones commemoratur ſucceſſor feu-
dalis Vldaricus, Domini Ioachimi piè defuncti pe-
cunias & reliqua bona hæreditaria ſibi non arroga-
nerit, adeoq; quod conſequens eſt, hæres Domini I.
factus non ſit, cum præſertim ſorores eiuſdem Do-
mini I. hæreditatem adierint, ſibique aſſumpſerint.
Non dubium quidem eſt Dominum C V. veluti
nudum & merum feudi ſucceſſorem, ad exſoluenda
defuncti debita, nullo modo cogi poſſe, ſed contra
quod eiuſdem illius Domini I. ſorores, eædemque
hæredes ipſius eiuſmodi debita omnino ſoluere te-
neantur, ſiquidem manifeſti & expediti iuris feuda-
lis, ſi contingat vaſallum ſine maſcul prole de vita
excedere, quod proximus agnatus etiamſi maxime
hæreditas etiam defuncti de iure ad eum pertineret,
poſſet tamen nihilominus repudiata hæreditate,
feudum ſi paternum fuerit (vt in propoſito noſtro)
retinere, adeo quidem vt de debito hæreditario, feu-
di nomine quicquam ſoluere non teneatur. Textus
eſt manifeſtus *in capit. 1. in princ.* & tradunt ibi Dd. *an*
15 *agnat. vel fil. defun.* ex quo perſpicitur, debitum † vel
æs alienum vaſalli, regulariter non eſſe onus feudi,
& non immerito quidem, cum enim ſucceſſor feu-
dalis hoc caſu ex perſona defuncti vaſalli nihil pe-
nitus lucri capiat, conſentaneum modis omnibus
eſt, vt facta ipſius præſtare, vel debita ab ipſo con-
tracta exſoluere haudquaquam teneatur. *l. ex qua per-
ſona.* à contrario ſenſu *de regul. iur.* Contra vero æs a-
16 lienum † vaſalli onus hæreditatis eſſe inficiari nemo
poteſt. *l. ſi certarum. §. Iulianus. de milit. teſtament.* Ex eo-
que fit, quod hæredes æris alieni onus pro hæredita-
riis portionibus agnoſcere oporteat. *l. ex facto. 2. verſ.
vnde ſcio quæſitum. de heredib. inſtituend. l. 1. C. ſi cert. petat.
l. 1 & 2. C. de heredit. act.* Nec ſane iniuria cum & emo-
lumenti hæreditarii pro ratis & hæreditariis portio-
nibus fiant participes, *l. quoties §. heredes de heredib. in-
ſtit. & l. quoties. Cod. eod. titul.* non ſolum hæreditatem
adeundo, cum creditoribus hæreditariis contrahe-
re quodam modo intelligantur, *l. 3 in fin. quib. ex cauſ.
in poſſeſſ. eat.* verum etiam adita iam hæreditate Do-
mini eſſe cenſeantur, *l. his verbis. in princ. de heredib. in-
ſtituend. §. pen. Inſt. de hered. qualitat & differ ent.* quos te-
xtus in hanc ſententiam allegat Crauet. *in conſ.* 201.
17 *per arbitros electos. nu.* 35. & cum hæres † dum adit hæ-
reditatem, omnia velle intelligatur, quæ ipſemet
voluit defunctus, *l. heres. pro ſoc cum ſimilib. allegat.* per
D. Henning. *de iur. ciuitat. conſ 3. num* 7. Quin etiam
ipſius defuncti perſonam referat atq; repræſentet. *l.
cum miles. in princip. quib. ex cauſ. maior. l. heres & heredi-
tas. de vſucap. l. cum heres. de diuerſ & temporalib. præſcript.
& auth en. de iureiurand. à moriente præſt. collat.* 5 inde fit,
quod hæres factum defuncti, in cuius locum ſucceſ-
ſit, ex cuius perſona lucrum cepit, improbare non
poſſit, ſed illud ipſum omnino ratum habere tenea-
tur. *l. ex qua perſona* & not. inibi Dd. *de reg. iur. l. quæ à
patre C. de reſtit milit. l. cum à matre. C. de rei vendicat. & l.
ſi ab eo, C. de liber. cauſ. cum reliquis eiuſdem generis.* quod
longe ſecus eſt in nudo vel mero ſucceſſore feudali,
quippe ad quem de hæreditate vaſalli defuncti, nul-
lum prorſus commodum redundarit, quique etiam
in feudum ſuccedat, non quidem ex facto vel bene-
ficio defuncti, ſed beneuolentia & prudentia con-
cedentis Quemadmodum ſcribunt Dd. *dict. cap. 1. an
agnat. vel fil. defunct.* vbi Matth. de Afflict. *nu.* 3. allegat
textum *in cap. 1. de ſucceſſ feud. in l. ſi arrogator, de adopt. in
l. cum patronus. de legat. 2.*

Vt non immerito quidam dixiſſe videatur feu-
dum † non obligari pro debitis vaſalli, quippe quod 18
regulariter nec expreſſe quidem poſſit obligari. Bal-
dus *in dict. cap. 1. nu. 22. in fin. an agnat. vel fil. defunct.* adeo
quidem, vt etiamſi vaſallus debita à ſe contracti no-
mine feudum in ſpecie, minus tamen legitime obli-
gaſſet, Domino tamen vel vaſallo nullum poſſet ge-
nerare præiudicium, cum perſonalis tantum obli-
gatio fuerit contracta, Paris de Put. *in c. 1. verſ. an ſi va-
ſallus contraxit debita. de inueſt. de re alien. fac.* quæ quidē
perſonalis † obligatio vel actio eius ſolummodo, 19
cum quo negotium contractum eſt, perſonam eiuſ-
que hæredes ſequitur. *l. actionum genera verſic. in perſo-
nam. de act. & obligat.* Contra vero fundi poſſeſſorem
minime comitatur, *l. fin. in fin. de contrahend. empt. & l. 1.
§. ſi heres. ad S. C. Trebell.*

Et hæc de iis debitis † accipienda ſunt, quæ mere 20
ſunt perſonalia, nihilque cum feudis habent com-
mune. Sin autem feudi occaſione contracta eſſent,
aliter videretur dicendum ſecundum ea quæ tradūt
Dd. *in cap. 1. §. quid ergo.* vbi Andr. de Iſern. *nu.* 6. Mar-
tin. Laudenſ. *num.* 12 *ad fin.* Paris de Put. *col. 2. verſic. an
ſic fiat executio.* Et Matth. de Afflict. *num. 9. de inueſtit.
de re alien. fact. Dd. in all cap 1. an agnat. vel fil. defunct.* vbi
idem Andr. de Iſern. *num.* 5. (quem porro reliqui Dd.
ſequuntur) *in d. §. quid ergo.* & ibidem Matth. de Af-
flict. *num. 19 & 23.* Bald. *conſ.* 232 *Fœmina. num. 2. lib 3.*
Albert. Brun. *conſil.* 10. *inter conſilia feudalia.* cum reli-
quis eiuſdem generis allegat. per Crauet. *conſ.* 197. *nu.*
1. quæ autem illa ſint debita, quæ occaſione feudi
contrahuntur, inferius ſuo loco breuiter expone-
mus. Et hæc habui de ſecunda quæſtione quæ di-
cerem.

Die dritte Frag / welche in facti contingentia die
ander Frag gemeldet wird / iſt dieſes inhalts. Weil J.
E. M. zu B. nunmehr ſeliger / zweyerley Güter hinder
ſich verlaſſen / eins zu G. ſo vnter dem H. zu S auch
J. F. G. Rechten vnd Landsordnung vnterworffen /
das ander aber im Lande zu F an der A M vnd Käy-
ſerlichen Rechten / vnd F gebreuchen vnterworffen /
gelegen / ob H. E. B in dem Fall da vielleicht die engis
Erben ihre anforderung auff die S Recht vñ Lands-
ordnung richten vnnd anſtellen möchten / ſich der S.
Recht vnnd Gebräuche / oder aber der Käyſerlichen
Recht / vnd F. Gebräuche / in anſehen das P. an der
nützung ja ſo viel einkommens hat / als G zuhalten
vnd zugebrauchen habe / vnd an welchen ort er zugeſte-
hen ſchuldig.

Auff dieſe Frage kürtzlich zu antworten / weyß ich
mich zu erinnern / das in facti narratione vnter an-
dern gemeldet wird / das G ſo auff S. boden gelegen /
vnd demnach auch den S. Rechten vnterworffen iſt /
lauter Lehen ſey. So wird ferner daſelbſt auch geſagt /
das H. E B als der Lehenserb ſich des verſtorbenen
H. J ſeligen hinderlaſſener fahrnüs / auch anderer ey-
gener Güter nicht vnterfangen / vnd alſo dafür ſichs
bey mir anſehen läſt / ſolcher Güter keine innen hab
noch beſitze. Weyl denn nun G ſo auff S. boden ge-
legen / lauter Lehen iſt / ſo folget nothwendig das H.
J ſeligen Schweſtern vnd Landerbin / (als Weybli-
che Perſonen / welche der Männlichen Lehengüter

vnvehig)

vnvehlg) ſich derſelben nicht anzumaſſen / vnd dem-
nach auch Herren C V derwegen zubelangen nicht
befugt. Vnd ob wohl in facti ſpecie nicht angezeygt
wird / das es zu P. nicht allein Lehen / ſondern auch
eygne Güter hab / ſo kan ich gleichwol nachmahls bey
mir nicht befinden / waſſerhalb viel vnd wohlgedachts
Herrn J ſeligen Schweſtern vnnd Erben H. C. V.
ſolcher eygnen Güter halben ſollen belangen können /
ſonderlich aber auß was vrſachen ſie jre anforderung
wieder jn auff die S Recht ſolten richten können / dañ
wollen ſie ſolche B engner od' erbgüter halben klage vñ
forderung anſtellen / ſo werden ſie (à ſufficiente partiũ
enumeratione entwed' poſſeſſorio od' petitorio kla-
gen müſſen. Wollen ſie nun ſich des remedij poſſeſſo
rij gebrauchẽ / petẽdo ſcil. immiſſionẽ ex diſpoſitione
l. fi. C de edict. diui Adr. toll. vel agendo interdicto, quo-
rũ bonorũ welches dañ auch ſchwerlich würde geſche
hen können / ſintemahl ſolch interdictum nit anders /
dann allein zu erlangung der poſſeſſion vniuerſorum
bonorum ſtatt hat / ſo wird ſolches an dem ort / da be-
rührte eygne Güter gelegen / vnd alſo im L zu F noth-
wendig geſchehẽ müſſen / vñ mag demnach in iudicio
poſſeſſorio ſolcher güter halben keine anforderung in
ſolo Saxon. angeſtelt / viel weniger aber auff die S. R.
gerichtet werden Vnd ob wol die Landerben vielleicht
zum andern in petitorio etwz zu erlangen / od' petitio-
ne hæreditatis anzuſtellen willens. Wiewol ſie hetten
etwan an dem ort / da der beklagte ſeinen Häußlichen
anſitz hat / oder aber vnter den die ſtreytigen Erbgüter
gelegen / jre klage vnd anforderũg zuerheben / ſo köndte
dannoch ſolchs anderer geſtalt auch nit geſchehẽ / dañ
da der H. C. V ſolche angewandte Erbgüter / gar vnd
zum theyl innen het vnd beſeſſe / wie in dem vberſanten
bericht gemeldet wird / derſelben niemals vnterfangen
noch angemaſt.

Kan nun H. C V. auff jtzt gemelten Fall berürter
eygner güter halben petitorio iudicio, oder petitione
hæreditatis gar nicht belanget werden / ſo folget noth-
wendig / dz auch auff S. boden / od' vermüge d' S. recht
derenthalben nit belanget werden müge / nach inhalt
21 dieſer gemeinen Rechtsregul / quod non entis † nullæ
ſint qualitates. Vnd iſt demnach vonnöten weitleuff-
tig zu diſputiren / ob H C V ſich der S. Rechte vnd
gewonheit / oder aber der gemeinen beſchriebenen ge-
wonheit / vnd F Recht zugebrauchen / vnd welcher end
er Gerichtlich zu ſtehen ſchuldig Dann ſintemahl dro-
ben allbereit außgeführt / dz viel vnd wol gedachter H.
C. V in anſehung dz er von den eygenen od' erbgütern
keine beſeſſen oder vnterhanden hat / derentwegen mit
beſtande der Rechte gantz vnd gar nicht belanget wer-
den mügen.

Da aber gleich auch H. J. ſeligen Schweſtern vñ Erben H.
C. V. vielleicht [illegible] wiuiger dann mit Recht / vnd alſo zu-
gendtigter weiß zubelangen ſich vnterſtehen möchten / ſo wolle
jnen in alle weg zu rahten ſein / das er in omnem euentũ der
end dahin er geladen / ob er gleich alda vermüge der Rechte nit
dingſtellig were / gleichwol wo nit eygner Perſon / dannoch vffs
wenigſte durch einen düchtigen Anwald erſcheine / vnd vffs
wenigſte ſeine declinatoriam fori einwendete / damit er nicht
vor vngehorſam zu achten.

Wañ man aber auff dieſe Frage (waſſerley Rechtẽ er ſich
dañ zugebrauchen habe) beſtendiglichẽ antworten wil / ſo muß
man einen vnterſcheid machẽ vnter dẽ Gerichtlichen proceß vñ
endlicher erforderung d' ſachen / dañ in dẽ G. proceß haltet man
ſich der Recht welche in loco iudicij zu vben ſein in deciſione
22 cauſarũ † aber in actionib. perſonalib. iura eius loci, vbi ne-
gotium contractum eſt, in actionibus vero realibus iura il-
lius loci, da die ſtreytigen Güter gelegen.

Iã vero quod hæc huiuſmodi ſint, certo eſt certius.
Nã primũ ad bona feudalia in ſolo Saxon. ſita, quod
attinet dubium nõ eſt, quod hæredes & ſorores D. I.
prędefuncti nomine, nullam penitus actionem in-
tendere vel inſtituere poſſint. Cum fœminei † ſexus 23
perſonæ feudorum incapaces ſint, eandemq; ob cã
ab illorũ ſucceſſione & petitione regulariter arcean-
tur. *c. 1. § hoc autem notandum eſt de iis qui feu. dar. poſſ. c. 1.
§. Filia. de ſucceſſ. feud. & c. 1. § filiæ vero. de ſucceſſ. fratr. vel
gradib. ſuccedēn. in feud. cum ſimilib.*

Porro quod attinet ad bona allodialia vel hære-
ditaria, neceſſe omnino eſt, vt eædẽ, quas dico ſoro-
res & hęredes D. I. bonorũ allodialium vel hęredita-
riorum nomine agere velint, vel poſſeſſorio iure v-
tantur, vel petitorio † argumẽto à ſufficiẽti partium 24
enumeratione ducto, quod firmum ac validũ eſſe,
nemo eſt qui dubitet, *l. patre furioſo.* & ibi Bartol. *de his
qui ſunt ſui vel alien. iur. & l. obligationum fere § placet de
act. & oblig. cum ſimilib.* & ſiquidem poſſeſſorio reme-
dio vti in animo habent, nempe vel beneficio *l. fin.
C de edict. diui Hadrian. toll.* ad conſequendam immiſ-
ſionem, vel in interdicto quorum bonorum, (quod
ipſum tamen interdictum, non niſi ad conſequendã
vel adipiſcẽdam poſſeſſionem vniuerſorum bono-
rum competit, *l. 1. quor. bon.*) eo ſane caſu expeditum
eſt D. C. V. in ſolo Saxon. vel ſecundum ius prouin-
ciale Sax. conueniri non poſſe, propterea, quod miſ-
ſio in poſſeſſionem rerum hæreditariarum fit, eo in
loco, & apud iudicem illius loci, vbi bona hæredi-
taria ſita ſunt, *dict. l. vnic. in princ.* & annotauit ibidem
Paul. de Caſtr. *in princip.* & reliqui Dd. *C. vbi de hære-
ditat. agi.*

Ac licet poſteriori caſu, quo hęredes petitorio re-
medio, id eſt, petitione hæreditatis vti vel experiri in
animo haberẽt, liberum eis relinqueretur vel in lo-
co domicilii, vel in iudicio eius loci, vbi res hæredi-
tariæ ſitæ ſunt, reum conuenire, *dict. l. vnic. verſic. vbi
autem. Cod. eod. tit.* vbi de hæreditate agitur, attamen
ſi is, quem ſæpe dico, D. C. V. quemadmodum in
ſpecie innuitur ac præſupponitur, nihil hæredita-
rium poſſideret, conueniri vtiq; petitorio etiam, vel
petitione hæreditatis haudquaquam poſſet. *l. regula-
riter. cum l. ſeq. de petit. hæred.* & facit textus *in l. ſin au-
tem, in princ. & §. 1. de rei vendication.*

Si igitur Dominus C. V. eo, quem modo dixi-
mus, caſu (nempe ſi de allodialibus vel de hæredi-
tariis bonis nihil poſſideret) petitorio omnino con-
ueniri non poteſt, neceſſario ſequitur oportet eum
illarum ipſarum, quas diximus allodialium vel hæ-
reditariarum nomina in foro etiam Saxonico con-
ueniri non poſſe, cum † eius quod omnino non eſt, 25
nullæ ſint qualitates, *leg. eum qui in prouincia. ad fin. ſi
certum petatur. l. in actionibus in fin. de in lit. iurand. leg. 4.
in fin. de action. empt. & leg. 1. §. fin. de dote prælegat.* vt
proinde nihil attineat prolixe diſputare, vtrum Do-
minus Chriſtophorus V. iure prouinciali Saxonico
& eiuſdem moribus, an vero iure communi ſcripto,
& conſuetudinibus Franconicis vti poſſit vel de-
beat, & vbi locorum iudicio ſe ſiſtere teneatur, cum
ſuperius deductum iam ſit, eum ipſum Dominum
Chriſtophorum V. illarum, de quibus hic contro-
uertitur, rerum hæreditariarum nihil poſſidere,
adeoque quod conſequens eſt, eum bonorum ta-
lium nomine ſecundum iuris communis diſpoſitio-
nem nullo in loco conueniri poſſe, per textum *l. re-
gulariter. cum l. l. ſequent. de petition. hæreditat.* & facit te-
xtus *in leg. ſin autem, in princip. & §. 1. de rei vendication.*

Quinimo ſi ſorores & hæredes eius, quem ſæpiſ-
ſime nunc diximus, Domini I. eidem Domino C. V.
(quem

(quem ipſum etiam multoties nominare cogimur)
forſitan de facto negotium in iudicio facelleret,
modis ſane omnibus conſultum videretur, vt in o-
mnem euentum in aliena etiam iuriſdictione com-
pareret, ſi non per ſe, at certe per legitimum procu-
ratorem compareret, & ad minimũ declinatoriam
fori allegaret vel opponeret, ne contumaciter cma-
nere videretur. Quemadmodum enim Prætoris eſt
26 exiſtimare, an ſua ſit iuriſdictio, ſic viciſſim † vocati
vel citati eſt, non contemnere auctoritatem Præto-
ris, *l. ſi quis ex alien. de iudic.*

Iam ad illam quæſtionem quo iure Domino C.
V. vtendum ſit? vt dextre reſpondeatur, diſtinctio
27 adhibenda † eſt inter proceſſum iudiciarium, & in
deciſione cauſæ. Nam in proceſſu quidem iudicia-
rio, curi eius loci ſtandum eſt, in quo iudicium ex-
ercetur: At vero in deciſione cauſæ, ſiquidem per-
ſonaliter agatur, ius eius loci conſpicitur, vbi con-
tractum fuit negotium, Dd. *in l. cunctos populos.* vbi
Bar. *num. 15. cum ſeq.* & Iaſon *num. 20 & 22. C. de ſum.
Trin. & fide Cathol.* Bald. *in l. 1. num. 4. & 5. Cod. ne fil. pro
patr.* & Petr. Ioan. Ancharan. *quaſt. 3. num 4 & 5 libr. 2.*
in realibus vero ſeruanda ſunt iura eius loci, in quo
ſunt poſita bona controuerſa, vſq; adeo, vt ſi defun-
ctus reliquiſſet bona immobilia, in diuerſis locis,
veluti in Italia & Anglia, de bonis ſitis in Italia iu-
dicandum ſit, ſecundum iura & conſuetudines Ita-
liæ: de bonis vero in Anglia poſitis, iudicandum ſit
ſecundum iura & conſuetudines regni Angliæ, Sa-
lyc. *in d. l. cunctos populos num. 13 verſ. attende. C. de ſumm.
Trinitat. & fid. Cathol. cum ſimilib.* & de tertia quæſtio-
ne ſatis iam diximus.

Was nun weiter die vierdte Frage (welche in facti
ſpecie tertio loco geſatzt) anlangen thut / wird in dem-
ſelben gemeldet / nach dem der Heuraths brieff zwiſchen
H J E M zu P. nunmehr ſeligen vnd ſeiner Ehege-
mahl / jtzt ſeiner nachgelaſſenen Widtwen / dem F ge-
brauch nach / vermöge welches jtzt gedachter Wittwen
der halbe theyl der fahrnus gebürt / auffgericht / vnnd
dann auch die Schweſtern alle / vermüge derſelben F.
gebrauch nach / außgeſtat werden / ob auch der Con-
tract / ſo in gedachtem Heuraths brieff begriffen / zu
Recht vor kräfftig vnd beſtendig zu achten

Wiewohl nun im Rechten klärlich verſehen / das in
dem Ehegeldt / vnnd der wiederlegung oder donation
propter nuptias durchauß gleichheit gehalten / vnnd
ohne das die wiederlegungen im Rechten nicht beſten-
dig ſein ſollen / vnd aber auß obgemelter Eheſtifftung
zuerſehen / das ob vnnd wohlgemelts H. J. Ehelicher
Gemahlen vnnd Haußfrawen Vatter H. W von L.
jhr als ſeiner Tochter / nicht mehr dann ein tauſendt
Gülden Rheyniſcher Landsordnung zu F mit zuge-
ben gewilliget / vnnd das jhr der H. J. nicht allein zur
wiederlegung ein tauſendt Gülden gemelter wehrung /
ſondern auch dreyhundert Gülden zur Morgengab /
in maſſen daſelbſt gemeldet wird / verſichern / jhr auch
einen Anſitz / vnd notthürfftig Baw vnd Brennholtz /
oder an ſtatt deſſelben mit beſcheidt / wie in h. Eheſtiff-
tung angezeygt / jährlich 40. Gülden verordnen / vnd
jhr dann vber diß alles auff ſeinen Todtsfall / auch den
halben theyl fahrender Güter / vnd des Silbergeſchirs /
nichts außgenommen was fahrnus iſt folgen vnnd wer-
den ſolle / vnnd alſo dißfals inter dotem & donatio-
nem propter nuptias, eine groſſe vngleichheit verhan-
den.

So wird dannoch auch hinwieder in facti ſpecie
vnd bey dieſer Fragen angezeygt / das vermüge des F.
Gebrauchs / da dieſe Eheſtifftung auffgericht / den
verlaſſenen Wittfrawen der halbe theyl der fahrnus /
auch ohne das gebühre / das alſo vere loquendo, der-
entwegen keine vngleichheit verhanden / in anſehen das
der Wittwen dieſes falls in der Eheſtifftung nichts
mehr zugehandelt worden / dann jhr ohne das / vermü-
ge der F. gewonheit gebühret / zuforderſt aber das ver-
ſprochene Ehegelt / würcklich eingebracht werde / vnd
wieder zu ruck fallen ſolte / wie dann in der Eheſtiff-
tung von dieſem wiederfallen nichts gemeldet wird.

Zugeſchweigen das auch etliche dieſer Meynung
ſein / als ſolten pacta, conuentiones vnd vergleichun-
gen / ſo den contractibus matrimonialibus inſerirt
werden / den legibus, ſtatutis, & conſuetudinibus
gleich gelten / oder mit denſelbẽ gleiche krafft vñ macht
haben ſollen / wiewohl ich / die Warheit zu bekennen /
gleichwohl vor meine perſon nicht befinden können /
das Alexand. vnd Felin. an obgemelten orten de pa-
ctis dotalibus reden ſolten.

Jn maſſen ich dann auch die grundfeſte dieſer
meynung / auch ſo ſehr auff oberzehlte argumẽta Za-
ſii & Bene. nicht lege noch ſetze / als darauff / das diß-
falls meines erachtens keine vngleichheit verhanden /
wie droben allbereyt deducirt.

Vnd findet ſolches allhier deſto mehr ſtat / auß die-
ſer vrſach / das im L zu F da dieſe gegenwertige Ehe-
ſtifftung beſchloſſen vnnd auffgericht / ein ſolcher Ge-
brauch verhanden / das den verlaſſenen Wittwen / auß
jhrer verſtorbener Ehemänner Güter / der halbe theyl
der fahrnus pflegt gefolget zu werdẽ / vñ hierüber auch
eine gemeine Rechtsregul iſt / das man in deciſionib.
cauſarum ſich nach den Rechten oder gewonheiten der
ende richten ſolle vnd müſſe / da die Contract geſchloſ-
ſen vnd auffgericht

Vnd ob gleich ſonſten auch in Rechten fauore do-
tis verſehen / das die Eheweyber / wann ſie jhre dotes
oder Mitgiffte wieder fordern / ſich der Recht gebrau-
chen ſollen / welche der örter da die Ehemänner jhre
häußliche Wohnung vnnd Anſitze gehabt / gehalten
werden / ſo handelt man dannoch allhier nicht de do-
te ſondern de donatione propter nuptias, oder von
der wiederlegung, cuius non eſt † tantus fauor atque 28
dotis, dann dos oder die Mitgifft iſt darumb fauora-
bilis, imo etiam priuilegiata, damit die Weyblichen
perſonen deſto eher geehliget / vnd durch ſie die Städte
vnd Land ehrlicher weiß / mit Kindern beſetzt vnd ge-
mehret werden mügen / welche ratio in donatione pro-
pter nuptias, oder in der wiederlegung nicht ſtat hat /
in anſehung das Weybliche perſonen / welchen die
wiederlegung auffgericht vnd beſtalt zu werden / allbe-
reit Ehelich verſprochen zu ſein pflegen.

So præſupponiret auch donatio propter nuptias,
oder die wiederlegung dotem, oder das Ehegelt an jm
ſelbſt / ſintemahl dos † & donatio propter nuptias, re- 29
latiua vnd correlatiua ſeind / vnd alſo eins ohne das
ander nicht ſein noch beſtehen kan / wie dann ferner dz
Ehegelt oder Mitgifft / das matrimonium auch noth-
wendig præſupponirt / in betrachtung / quod dos † ſi- 30
ne matrimonio eſſe non poſſit.

Vnnd könte bey mir nicht befinden / waßer geſtalt
ſich die Wittfrawen oder Landerben auff die Sächſi-
ſchen Rechte vnnd Gebräuche ſolten legen / vnnd da-
durch dieſe Eheſtifftung vnnd derſelben einverleybte
vergleichungen vmbſtoſſen können. Alldieweyl in den
S Rechten meines bewuſts vnnd behaltens / weder
ſolche vnd dergleichen pacta dotalia ſonderlich nichts
verordnet / vnnd verſehens klares Rechtens / quod
caſus

31 caſus em ſſus remaneat † in diſpoſitione iuris communis.

D§ alles aber iſt auff den fall vñ mit dem beſchehende zuverſicht der ſeeligen H. J. ſeligen Wittwen/wie recht/ wird erweyſen können/ das ſie jr verſprochen Ehegelt effectualiter vnd würcklich eingebracht/ dann da ſolches nicht geſchehen/ hette ſie ſich hinwieder auch der donation propter nuptias oder widerlegung nicht zu erfrewen noch anzumaſſen.

Quod autem ea, quæ circa præſentẽ quæſtionem vernaculo ſermone hactenus deducta fuerunt, iuris ſint, ex iis quę ſequuntur, fiet perſpicuum. Tametſi iuris eſt minime ignoti, quod inter dotem & dona-
32 tionem † propter nuptias in omnibus, & per omnia ſeruanda ſit æqualitas. *auth. æqualit. ſi. C. de pact. conuen. & in corpore vnde ſumitur*, & in illo quod dicimus inſtrumento dotali, dilucide memoratur, quod pater ſponſæ nunc viduæ, D. I. illi eidem, quem modo nominauimus D. I. mille florenos Rhenenſes, æſtimationis Franconicæ in dotem repromiſerit, cõtra vero viciſſim Dn. I. ſponſæ, & tunc futuræ vxori ſuæ non ſolum in donationem propter nuptias mille florenos eiuſdem æſtimationis conſtituerit, de eoq; ſufficienter, vti in inſtrumẽto dotali proliae memoratur cauere, verum etiam trecentos florenos ſponſalitiæ largitatis nomine, (Germanice zur Morgengab) dare promiſerit ac receperit, eoq; etiam amplius conuenerit, vt eidem, quam modo dixi, vxori in caſum mortis ſuæ cedere debeat ſine vlla exceptione dimidia pars omnium bonorum mobilium & argenti facti, (Germanice des Silbergeſchirrs) vt proinde inter dotem & donationem propter nuptias magna admodum hoc caſu videatur ſubeſſe inæqualitas.

Nihilo tamen minus in facti narratione verissime relatum memini, quod vi & poteſtate conſuetudi-
33 nis † in Franconia obtentæ ac vſurpatæ v..., ea quam diximus, dimidia pars bonorum mobilium, alias quoque & extra pactum etiam dotale debeatur & obueniat. Adeoq; ſi veritatem, vt par eſt, fateri volumus, hoc nomine nihil ſubſit inæqualitatis, propterea quod mulieri in inſtrumento & pacto dotali nihil amplius dari conuenerit, quam ipſi alias quoq; vigore conſuetudinis Franconicæ, eoq; magis, ſi dos in propoſito reuera & effectualiter fuiſſet ſoluta, eaque ad mulierem vel viduam D. I. non eſſet reuerſura, de qua quidem reuerſione in inſtrumento dotali nullam fieri mentionem, intelligo, hoc etiam caſu, tanto adhuc minus poſſet allegari inæqualitas.

Vt prætermittamus interim non deeſſe, qui di-
34 cant, quod pacta & † conuentiones quæ inſtrumentis dotalibus inſeri ſolent, pro legibus, ſtatutis ac cõſuetudinibus poſſint allegari, paremq; cum illis vim ac poteſt item habeant. Nicol. Boer *in conſuetud. Biturig. tit. des Couſtumes el vſaiges des Droictz, de teſtates perſonnes. §. 1. fol. 6 col. 3. circa princip.* qui in hanc ſententiam allegat Alexand. *in l. ciuitas ſi certum petat.* & Felin. *in cap. in cauſis quaſt. vlt de re iud.* Quamuis interim ipſe, (vt fateamur, quod res eſt) animaduertere non poſſim, quod Alex. & Felin. de pactis dotalibus ibidem loquantur, ſed nec ego tam in eo, quod iam memoraui, argumento Boerii fundamentum deciſionis meæ iacio, quam in eo, quod in propoſito noſtro nullam inæqualitatem ſubeſſe iudicem, ſecundum ea quæ ſuperius ſunt deducta.

Atque hæc quidem eo magis in propoſito locum inueniunt, quod in Franconia, (vbi illud ipſum quo de nunc agitur, pactum dotale confectum fuit) eiuſmodi obtenta fuerit, atq; etiam nunc vſurpetur conſuetudo, vt viduis dimidia pars omnium bonorum mobilium à maritis derelictorum cedant atq; obueniant. Ac præterea vulgo quidem trita, at certiſſima tamen iuris regula ſit in deciſionibus † cau- 35
ſarum, iuri eius loci ſtandum eſſe, in quo negotium fuit contractum, Bart. Iaſ. & reliqui Dd. *Cod. de ſumm. Trinitat. & fid. Cathol.* & Bald. *in l. 1. C. ne fil. pro patr.* cum reliquis eiuſdem generis, ad idem propoſitum ſupr. allegatis.

Et licet alias quoque fauore dotis in iure cantum ac diſpoſitum ſit, quod mulier dotem eo in loco, nec non etiam ſecundum iura eius loci, vbi maritus domicilium conſtituit, exigere poſſit, *l. exigere dotem.* vbi Bart. Paul. de Caſt. & reliqui Dd. annotarunt, nobis tamen in propoſito non de dote, ſed de donatione propter nuptias inſtituta eſt diſputatio. Cuius quidem donationis † propter nuptias tantus fauor non 36
eſt atq; dotis. Dotis enim cauſa non † modo fauora- 37
bilis eſt, *l. cum is. §. ſi in ea opinione. de condict. indeb.* Verum etiam priuilegiata. *l. aſſiduis, qui pot. in pign. hab.* vt eo facilius virgines & mulieres † maritus inueniant, 38
& tam prouincias vel ditiones, quam paſſim ciuitates, liberis legitimo & honeſto modo repleant, *l. 1.* & ibi Dd *ſolut. matrimon.* Cui rationi locus non relinquitur in iis, quibus donationes propter nuptias conſtituuntur. Quippe, quas iam deſponſatas eſſe, maritumq; adeo inueniſſe, neceſſe ſit, cum donatio
† propter nuptias dotem, (cui tanquam relatiuum 39
ſuum è regione reſpondet) ac porro † dos matrimo- 40
nium neceſſario præſupponat, vtpote ſine quo dos nullo modo eſſe poſſit, *l. 3. de iur. dot.*

Nec vero animaduertere poſſum, quo pacto vel vidua, vel ſorores ac hæredes D. I. iure prouinciali S. eiuſq; cõſuetudinib. niti, & ex hoc capite illud ipſum de quo diu multumq; nũc diſputamus, inſtrumentum ac pactum dotale infringere poſſint, aut euertere, cum in illo ipſo, quod modo dixi, iure S. quantum ego quidem memoria repetere poſſum, in ſpecie nihil ſit diſpoſitum, quod eiuſmodi inſtrumento ac pacto dotali aduertetur, clarique & expediti iuris ſit. quod caſus omiſſus † relinquatur diſpoſitioni 41
iuris cõmunis, *l. ſi extraneus. de cond. cauſ. da. l. ſi cũ dotem. in princ. ſol. mat. & l. commodiſſime. de lib. & poſthum.*

Hæc autẽ omnia à nobis in hanc dicta ſententiam exiſtimari volumus, dummodo dicta vidua D. I. legitime comprobet ſe dotem reuera & cum effectu, ad Dominum & maritum ſuum intuliſſe. Cæteroquin enim facultatem nullam haberet ex conſtituta ſibi donatione propter nuptias viciſſim aliquid petendi. Nam quæ ea dote † conſcripta vel promiſſa 42
nihil præſtitit viro mortuo, nihil omnino percipiet ex donatione propter nuptias, *auth. qua nihil. C. de pact. conuent.* & per hæc quartæ etiam quæſtioni ſatisfactum ſperamus.

Folget nun die fünffte Frage/ welche in facti contingentia der dritten frag mit eingeleybt iſt/ welche alſo lautet. Nach dem die S. R. vñ gebräuche/vñ ſonderlich die C. F. S. Conſtitution maß vnd ordnung ſetzen/ wo der Lehenserb/als zu abſteurung der Heuraths güter/ vnd zur erkauffung der Lehengüter ſchulden gemacht/ das der Lehenserb dieſelben zu zahlen ſchuldig/ vnd aber diſſfalls nunmehr verſtorbener H. J. auch deſſelben Vatter/einer Tochter vnd Schweſter mehr nicht dann 1000. G. heuraths gut/ zuſampt der außfertigũg

(quem ipſum etiam multoties nominare cogimur)
fortitan de facto negotium in iudicio facelleret,
modis ſane omnibus conſultum videretur, vt in o-
mnem euentum in aliena etiam iuriſdictione com-
pareret, ſi non per ſe, at certe per legitimum procu-
ratorem compareret, & ad minimũ declinatoriam
fori allegaret vel opponeret, ne contumaciter ema-
nere videretur. Quemadmodum enim Prætoris eſt
26 ex-ſtimare, an ſua ſit iuriſdictio, ſic viciſſim † vocati
vel citati eſt, non contemnere auctoritatem Præto-
ris, *l. ſi quis ex alien. de iudic.*

Iam ad illam quæſtionem quo iure Domino C.
V. vtendum ſit? vt dextre reſpondeatur, diſtinctio
27 adhibenda † eſt inter proceſſum iudiciarium, & in
deciſione cauſæ. Nam in proceſſu quidem iudic. -
rio, iuri eius loci ſtandum eſt, in quo iudicium ex-
ercetur: At vero in deciſione cauſæ, ſiquidem per-
ſonaliter agatur, ius eius loci conſpicitur, vbi con-
tractum fuit negotium, Dd. *in l. cunctos populos.* vbi
Bar. *num. 15. cum ſeq.* & Iaſon *num 20 & 22. C. de ſum.
Trin. & fide Cathol.* Bald. *in l. 1. num. 4. & 5. Cod. ne fil. pro
patr.* & Petr. Ioan. Ancharan. *quæſt. 3. num 4 & 5 libr. 2.*
in realibus vero ſeruanda ſunt iura eius loci, in quo
ſunt poſita bona controuerſa, vſq; adeo, vt ſi defun-
ctus reliquiſſet bona immobilia, in diuerſis locis,
veluti in Italia & Anglia, de bonis ſitis in Italia iu-
dicandum ſit, ſecundum iura & conſuetudines Ita-
liæ: de bonis vero in Anglia poſitis, iudicandum ſit
ſecundum iura & conſuetudines regni Angliæ, Sa-
lyc. *in d. l. cunctos populos num. 13 verſ. attende. C. de ſumm.
Trinitat. & fid. Cathol. cum ſimilib.* & de tertia quæſtio-
ne ſatis iam diximus.

Was nun weyter die vierdte Frage (welche in f. &
ſpecie tertio loco geſatzt) anlangẽ thut/wird in dem-
ſelben gemeldet/ nach dem d Heuraths brieff zwiſchen
H J E M zu P. nunmehr ſeligen vnd ſeiner Ehege-
mahl/jtzt ſeiner nachgelaſſenen Widwen/dem F ge-
brauch nach/vermöge welches jtzt gedachter Witwen
der halbe theyl der fahrnus gebürt/ auffgericht/ vnnd
dann auch die Schweſtern alle/vermüge derſelben F.
gebrauch nach/ außgeſtat werden/ ob auch der Con-
tract/ ſo in gedachten Heuraths brieff begriffen/ zu
Recht vor kräfftig vnd beſtendig zu achten.

Wiewohl nun im Rechten klärlich verſehen/das in
dem Ehegeldt/ vnnd der wiederlegung oder donation
propter nuptias durchauß gleichheit gehalten/vnnd
ohne das die wiederlegungen im Rechten nicht beſten-
dig ſein ſollen/ vnd aber auß obgemelter Eheſtifftung
zu erſehen/das ob vnnd wohlgemelts H. J. Ehelicher
Gemahlen vnnd Haußfrawen Vatter H. W von L.
jhr als ſeiner Tochter/ nicht mehr dann ein tauſendt
Gülden Rheyniſcher Landsordnung zu F mit zuge-
ben gewilliget/ vnnd das jhr der H. J. nicht allein zur
wiederlegung ein tauſendt Gülden gemelter wehrũg/
ſondern auch dreyhundert Gülden zur Morgengab/
in maſſen daſelbſt gemeldet wird/ verſichern/jhr auch
einen Anſitz/vnd notthürfftig Baw vnd Brennholtz/
oder an ſtatt deſſelben mit beſcheidt/wie in h. Eheſtiff-
tung angezeygt/jährlich 40. Gülden verordnen/ vnd
jhr dann vber diß alles auff ſeinen Todtsfall/auch den
halben theyl fahrender Güter/vñ des Silbergeſchirs/
nichts außgenommen was fahrnus iſt folgen vnnwer-
den ſolle/ vnnd alſo dißfals inter dotem & donatio-
nem propter nuptias, eine groſſe vngleichheit verhan-
den.

So wird dannoch auch hinwieder in facti ſpecie
vnd bey dieſer Fragen angezeygt/ das vermüge des F.
Gebrauchs/ da dieſe Eheſtifftung auffgericht/ den
verlaſſenen Witfrawen der halbe theyl der fahrnus/
auch jhne das gebühre/ das alſo vere loquendo, der-
entwegen keine vngleichheit verhanden/in anſehen das
der Witwen dieſes falls in der Eheſtifftung nichts
mehr zugehandelt worden/dann jhr ohne das, vermü-
ge der F gewonheit gebührt/ zuforderſt aber das ver-
ſprochene Ehegelt/würcklich eingebracht werde/ vnd
wieder zu ruck fallen ſolte/ wie dann in der Eheſtiff-
tung von dieſem wiederfallen nichts gemeldet wird.

Zugeſchweygen das auch etliche dieſer Meynung
ſein/ als ſolten pacta, conuentiones vnd vergleichun-
gen/ ſo den contractibus matrimonialibus inſerirt
werden/ den legibus, ſtatutis & conſuetudinibus
gleich geleen/ oder mit denſelbẽ gleiche krafft vñ mache
haben ſollen/ wiewohl ich/ die Warheit zu bekennen/
gleichwohl vor meine perſon nicht befinden können/
das Alexand. vnd Felin. an obgemelten orten de pa-
ctis dotalibus reden ſolten.

Jn maſſen ich dann auch die grundfeſte dieſer
meynung/ auch ſo ſehr auff oberzehlte argumẽta Za-
bi & Be n nicht lege noch ſetze/als darauff/ das diß-
falls meines erachtens keine vngleichheit verhanden/
wie droben allbereyt deducirt.

Vnd findet ſolches allhier deſto mehr ſtat/ auß die-
ſer vrſach/ das im L zu F da dieſe gegenwertige Ehe-
ſtifftung beſchloſſen vnnd auffgericht/ ein ſolcher Ge-
brauch verhanden/das den verlaſſenen Witwen/auß
jhrer verſtorbener Ehemänner Güter/ der halbe theyl
der fahrnus pflegt gefolget zu werdẽ/ vñ hierüber auch
eine gemeine Rechtsregul iſt/ das man in deciſionib.
cauſarum ſich nach den Rechten oder gewonheiten der
ende richten ſolle vnd müſſe/ da die Contract geſchloſ-
ſen vnd auffgericht

Vnd ob gleich ſonſten auch in Rechten fauore do-
tis verſehen/ das die Eheweyber/ wann ſie jhre dotes
oder Mitgiffte wieder fordern/ ſich der Recht gebrau-
chen ſollen/ welche der örter da die Ehemänner jhre
häußliche Wohnung vnnd Anſitze gehabt/ gehalten
werden/ ſo handelt man dannoch allhier nicht de do-
te. ſondern de donatione propter nuptias, oder von
der wiederlegung cuius non eſt † tantus fauor atque 28
dotis, dann dos oder die Mitgifft iſt darumb fauora-
bilis, imo etiam priuilegiata, damit die Weyblichen
perſonen deſto eher geehliget/ vnd durch ſie die Städte
vnd Land ehelicher weyß/ mit Kindern beſetzt vnd ge-
mehret werden mügen/ welche ratio in donatione pro-
pter nuptias, oder in der wiederlegung nicht ſtat hat/
in anſehung das Weybliche perſonen/ welchen die
wiederlegung auffgericht vnd beſtalt zu werden/allbe-
reit Ehelich verſprochen zu ſein pflegen.

So præſupponiret auch donatio propter nuptias,
oder die wiederlegung dotem, oder das Ehegelt an jm
ſelbſt/ſintemahl dos † & donatio propter nuptias, re- 29
latiua vnd correlatiua ſeind/ vnd alſo eins ohne das
ander nicht ſein noch beſtehen kan/ wie dann ferner dz
Ehegelt oder Mitgifft/das matrimonium auch noth-
wendig præſupponirt/ in betrachtung/ quod dos † ſi- 30
ne matrimonio eſſe non poſſit.

Vnnd könte bey mir nicht befinden/ waſſer geſtalt
ſich die Witfrawen oder Landerben auff die Sächſi-
ſchen Rechte vnnd Gebräuche ſolten legen/ vnnd da-
durch dieſe Eheſtifftung vnnd derſelben einverleybte
vergleichungen vmbſtoſſen können. Alldieweyl in den
S Rechten meines bewuſts vnnd behaltens/ wieder
ſolche vnd dergleichen pacta dotalia ſonderlich nichts
verordnet/ vnnd verſehens klares Rechtens/ quod
caſus

31 caſus om.ſſus remaneat † in diſpoſitione iuris com-
munis.
D § alles aber iſt auff den fall vñ mit dem beſchey-
de zuverſtehe ... ſeen H. J. ſeligen Wittwen/wie recht/
wird erweyſen köñen/ daß ſie jr verſprochen Ehegelt
effectualiter vnd würcklich eingebracht / dann da ſol-
ches nicht geſchehen / hette ſie ſich hinwieder auch der
donation propter nuptias oder widerlegung nicht zu-
erfrewen noch anzumaſſen.
Quod autem ea, quæ circa præſentẽ quæſtionem
vernaculo ſermone hactenus deducta fuerunt, iuris
ſint, ex iis quę ſequuntur, fiet perſpicuum. Tametſi
iuris eſt minime ignoti, quod inter dotem & dona-
32 tionem † propter nuptias in omnibus, & per omnia
ſeruanda ſit æqualitas. *auth. æqualitas. C. de pact. conuen. & in corpore vnde ſumitur*, & in illo quod dicimus in-
ſtrumento dotali, dilucide memoratur, quod pater
ſponſæ nunc viduæ, D. I. illi eidem, quem modo no-
minauimus D. I. mille florenos Rhenenſes, æſtima-
tionis Franconicæ in dotem repromiſerit, cõtra ve-
ro viciſſim Dn. I. ſponſæ, & tunc futuræ vxori ſuæ
non ſolum in donationem propter nuptias mille
florenos eiuſdem æſtimationis conſtituerit, de eoq;
ſufficienter, vti in inſtrumẽto dotali prolixe memo-
ratur cauere, verum etiam trecentos florenos ſpon-
ſalitiæ largitatis nomine, (Germanice zur Morgen-
gab) dare promiſerit ac receperit, eoq; etiam ampli⁹
conuenerit, vt eidem, quam modo dixi, vxori in ca-
ſum mortis ſuæ cedere debeat ſine vlla exceptione
dimidia pars omnium bonorum mobilium & ar-
genti facti, (Germanice des Silbergeſchirrs) vt pro-
inde inter dotem & donationem propter nuptias
magna admodum hoc caſu videatur fuiſſe inæ-
qualitas.
Nihilo tamen minus in facti narratione viciſſim
relatum memini, quod vi & poteſtate conſuetudi-
33 nis † in Franconia obtentæ ac vſurpatæ viduis, ea
quam diximus, dimidia pars bonorum mobilium,
alias quoque & extra pactum etiam dotale debea-
tur & obueniat. Adeoq; ſi veritatem, vt par eſt, fateri
volumus, hoc nomine nihil ſubſit inæqualitatis, ꝓ-
pterea quod mulieri in inſtrumento & pacto dotali
nihil amplius dari conuenerit, quam ipſi alias quoq;
vigore conſuetudinis Franconicæ, eoq; magis, ſi dos
in propoſito reuera & effectualiter fuiſſet ſoluta, ea-
que ad mulierem vel viduam D. I. non eſſet reuerſu-
ra, de qua quidem reuerſione in inſtrumento dotali
nullam fieri mentionem, intelligo, hoc etiam ca-
ſu, tanto adhuc minus poſſet allegari inæquali-
tas.
Vt prætermittamus interim non deeſſe, qui di-
34 cant, quod pacta & † conuentiones quæ inſtrumen-
tis dotalibus inſeri ſolent, pro legibus, ſtatutis ac cõ-
ſuetudinibus poſſint allegari, paremq; cum illis vim
ac poteſtatem habeant. Nicol. Boer *in conſuetud. Biturig. tit. des Couſtumes el vſaiges des Droictz, de teſtates perſonnes. §. 1. fol. 6 col. 3. circa princip.* qui in hanc ſenten-
tiam allegat Alexand. *in l. ciuitas ſi certum petat.* & Fe-
lin. *in cap. in cauſis queſt. vlt de re iud.* Quamuis interim
ipſe, (vt fateamur, quod res eſt) animaduertere non
poſſim, quod Alex. & Felin. de pactis dotalibus ibi-
dem loquantur, ſed nec ego tam in eo, quod iam
memoraui, argumento Boerii fundamentum de-
ciſionis meæ iacio, quam in eo, quod in propoſito
noſtro nullam inæqualitatem ſubeſſe iudicem, ſe-
cundum ea quæ ſuperius facti ... deducta.
Atque hæc quidem eo magis in propoſito locum
inueniunt, quod in Franconia, (vbi illud ipſum,
quo de nunc agitur, pactum dotale confectum fuit)
eiuſmodi obtenta fuerit, atq; etiam nunc vſurpetur
conſuetudo, vt viduis dimidia pars omnium bono-
rum mobilium à maritis derelictorum cedant atq;
obueniant. Ac præterea vulgo quidem trita, at cer-
tiſſima tamen iuris regula ſit in deciſionibus † cau- 35
ſarum, iuri eius loci ſtandum eſſe, in quo negotium
fuit contractum, Bart. Iaſ. & reliqui Dd. *Cod. de ſumm. Trinitat. & fid Cathol.* & Bald. *in l. 1. C. ne fil. pro patr.* cum
reliquis eiuſdem generis, ad idem propoſitum ſupr.
allegatis.
Et licet alias quoque fauore dotis in iure cautum
ac diſpoſitum ſit, quod mulier dotem eo in loco, nec
non etiam ſecundum iura eius loci, vbi maritus do-
micilium conſtituit, exigere poſſit, *l. exigere dotem.* vbi
Bart. Paul. de Caſt. & reliqui Dd. annotarunt, nobis
tamen in propoſito non de dote, ſed de donatione
propter nuptias inſtituta eſt diſputatio. Cuius qui-
dem donationis † propter nuptias tantus fauor non 36
eſt atq; dotis. Dotis enim cauſa non † modo fauora- 37
bilis eſt, *l. cum m. §. ſi in ea opinione. de condict. indeb.* Ve-
rum etiam priuilegiata. *l. aſſiduis, qui pot in pign. hab.* vt
eo facilius virgines & mulieres † maritos inueniant, 38
& tam prouincias vel ditiones, quam paſſim ciuita-
tes, liberis legitimo & honeſto modo repleant, *l. 1.*
& ibi Dd *ſolut. matrimon.* Cui rationi locus non re-
linquitur in iis, quibus donationes propter nuptias
conſtituuntur. Quippe, quas iam deſponſatas eſſe,
maritumq; adeo inueniſſe, neceſſe ſit, cum donatio
† propter nuptias dotem, (cui tanquam relatiuum 39
ſuum è regione reſpondet) ac porro † dos matrimo- 40
nium neceſſario præſupponat, vtpote ſine quo dos
nullo modo eſſe poſſit, *l. 3. de iur. dot.*
Nec vero animaduertere poſſum, quo pacto vel
vidua, vel ſorores ac hæredes D. I. iure prouinciali S.
eiuſq; cõſuetudinib. niti, & ex hoc capite illud ipſum
de quo diu multumq; nũc diſputamus, inſtrumen-
tum ac pactum dotale infringere poſſint, aut euer-
tere, cum in illo ipſo, quod modo dixi, iure S. quan-
tum ego quidem memoria repetere poſſum, in ſpe-
cie nihil ſit diſpoſitum, quod eiuſmodi inſtrumento
ac pacto dotali aduerſetur, clarique & expediti iuris
ſit. quod caſus omiſſus † relinquatur diſpoſitioni 41
iuris cõmunis, *l. ſi extraneus. de cond. cauſ. da. l. ſicũ dotem. in princ. ſol. mat. & l. commodiſſime. de lib. & poſthum.*
Hæc autẽ omnia à nobis in hanc dicta ſententiam
exiſtimari volumus, dummodo dicta vidua D. I. le-
gitime comprobet ſe dotem reuera & cum effectu,
ad Dominum & maritum ſuum intuliſſe. Cætero-
quin enim facultatem nullam haberet ex conſtituta
ſibi donatione propter nuptias viciſſim aliquid pe-
tendi. Nam quæ ex dote † conſcripta vel promiſſa 42
nihil præſtitit viro mortuo, nihil omnino percipiet
ex donatione propter nuptias, *auth. qua nihil. C. de pact. conuent.* & per hæc quartæ etiam quæſtioni ſatisfa-
ctum ſperamus.
Folget nun die fünffte Frage / welche in facti con-
tingentia der dritten frag mit einverleybt iſt / welche alſo
lautet. Nach dem des S. R vñ gebräuche/vñ ſonderlich
die C. F. S Conſtitution maß vnd ordnung ſetzen/wie
der Lehenserb/als zu abſteurung der Heuraths güter/
vnd zur erkauffung der Lehengüter ſchulden gemacht/
das der Lehenserb dieſelben zu zahlen ſchuldig / vnd a-
ber diſſfalls nunmehr verſtorbener H. J. auch deſſel-
ben Vatter/einer Tochter vnd Schweſter mehr nicht
dann 1000. G. heurats gut/ zuſampt der außfertigũg

verſprochen/ hernach aber er H. J. einer jeden Schweſter 1000. G. jedoch ohne conſens vnd mitbewilligung H. C. V als des neheſten agnaten vnd mitbelehnten zu geben verheyſſen/ denſelben auch zum theyl allbereyt erlegt/ zum theyl aber noch hinderſtellig/ vnd derwegen in Schulden geraten/ als wird gefraget/ da ſich die eygens oder Landserben auff die Sächſiſ. Rechte vnd Gebräuch legen vnd erhalten möchten/ das H. C. V. als der Lehen Erbe die Schulden zubezahlen verpflicht/ ob er dann auch dieſe Schulden/ weyl ſie ohn ſeinen conſens geſchehen/ vnd vber den HeuratsContract gemacht/ vermüge der Sächſiſchen rechte zu zahlen pflichtig oder nicht.

Auff dieſe Frage kürtzlich zu antworten/ iſt zuwiſſen das eine allgemeine gewonheit ſey hin vñ wieder/ darauff dañ auch in den Juriſten faculteten vnd Schöppen ſtülen/ dieſer Landsart täglich geſprochen wirdt/ wann Weibliche perſonen von Ritters art/ auß jhren angefällen Vätterlichen Erbe/ nit außgeſtattet werden mügen/ das ſie auff den fall/ auß jhren Vätterlichen Lehen gütern des Geſchlechts/ Stande/ herkommen vnd gewonheit/ vnd vermüge nach/ pflegen außgeſtattet zu werden.

Weyl nun in deme mir vberſandten bericht geſagt wird/ vnter andern das H. J nunmehr ſeligen Vattern/ auch er H J. ſelbſt einer jedē Tochter vñ Schweſter vor der zeit 1000. G. Rheyniſch zuſampt der außfertigung verſprochen/ (wie dann auch auß der mir vberſchickten/ vnd auff Pergement geſchriebener Copey/ der zwiſchen Sigiſmundum von A vnd Jungfrawen A. M auffgerichter Eheſtifftung zubefinden/ das derſelben 1000. G. Reyniſcher wehrung zu Francken zu Heuratgut allein (auſſerhalb der außfertigūg mit Kleydern vnd Geſchmuck verſprochen vnd zugeſagt worden/ vnnd dann H. J. nunmehr ſeliger nach inhalt des vberſandten Berichtes einer jeden andern ſeiner Schweſtern/ gleicher geſtalt 1000. Gülden/ (vñ alſo nichts vbermäſſigs dafür michs anſicht) zu jhrer Ehelichen außſtattūg zugeben/ gelobt vnd verheyſſen/ ſo köndte ich bey mir nicht erachten/ das H. C. V. als der neheſte agnat vnd Lehensfolger/ auß dieſer vrſach/ das er in die Schulden/ da er H. J ſeliger ſolcher Ehelichen außſtattung geraten nicht bewilligt/ zu zahlen nicht ſchuldig ſein ſol/ ſintemahl nicht allein der Vatter ſelbſt einer Tochter tauſend Gülden mit gegeben/ vnd alſo iſt vermuthlich/ das einer ſolchen Summa/ des Geſchlechts der E von P. gelegenheit nach/ dos competens & congrua. vnd alſo gahr nicht vbermeſſig ſondern auch die Schuld/ welche H. J. ſeliger/ ratione dotium in elocatione ſororum gemacht/ nit ſimplex debitum vaſalli, ſondern viel mehr nach gemeinem gebrauch dieſer Land art/ ein onus iſt/ welchs den Lehenfolgern auß den Lehengütern zuverrichten gebühret/ vnd demnach eine ſolche Schuld iſt/ welche occaſione feudi cōtrahirt vnd gemacht worden/ vnd derwegen alſo darumb bewahrt/ das ſie H C V. ober gleich nach inhalt des vberſchickten Berichts ſonderlich nicht bewilliget/ dannoch gleichwol als der Lehensfolger zu zahlen vnd abzutragen pflichtig.

Nam, vt ſupra dictum eſt generali conſuetudine, (ſecundum quam & in collegiis Iureconſultorum, & in ſcabinatu harum ditionum indies reſponderi aſſolet) paſſim receptum & obtentum eſſe, ſi quando
43 do nobiles perſonæ † ſexus fœminei ex bonis hæreditariis, quę patris morte ipſis obuenerunt, in matrimonium collocari non poſſint, quod eo in caſu ex bonis feudalibus à patre derelictis, elocari vel nuptui dari ſoleant. Ita quidem vt talis collocatio ſecundum familiæ dignitatem ac conſuetudinem, nec non ſecundum feudorum quantitatem & numerum liberorum fiat: hæc enim omnia † in eiuſ- 44
modi elocatione conſideranda eſſe, locuples teſtis & auctor eſt Ioan. Lop. *in repet. cap. per veſtras.* § 24. *incip. in conſtituenda tamen dote, pag.* 216. *in prin.* item *num.* 1. 2. *&* 3. *de donat. inter vir. & vxor.* per textum *l. quero. cum l. ſeq. & l. cum poteſt.* §. *genere, de iur. dot. & l. ſi filia, de legat.* 3.

Et quoniam in ea quæ ad me miſſa fuit facti ſpecie, narratur non ſolum D. I. ſed etiam Dominum parētem eius cum liberi filiarum & ſororum in dotem ante hac conſtituere, ac præterea de mundo & decenti ornamento muliebri proſpicere ſolitos fuiſſe, (vt etiam ex eo, quod ſimiliter ad me miſſum fuit exemplo inſtrumenti dotalis in membrana exarato, ſatis ſuperque liquet) & vero is ipſe Dn. I pie nunc defunctus, reliquis ſororibus ſingulis conſimiliter mille florenos Rhenenſes in ſolita æſtimatione in dotem conſtituerit, ac partim etiā numerauerit, intelligere certe non poſſum, quo pacto C. V. ſolutionem eius, quod agnatus & prædeceſſor eius, Dominus I dotis curandæ, & ſororibus expediendæ gratia, contraxit æs alienum ea ſola de cauſa, quod conſenſum ſuum eiuſmodi debito contrahendo non accommodauerit, ſubterfugere aut detrectare poſſit, tum quod dos à patre conſtituta, ſemper conueniens, vel congrua eſſe, adeoq; modum haudquaquam excedere intelligatur. Paul. de Caſtr. *in conſil.* 108 *ſuper primo quæſito in* 8. *dubio.* Quem refert & ſequitur Dec. *conſ.* 26. *num.* 2. *verſ. merito.* Tum etiam, quod illud ipſum debitum, ratione dotium ſororib. expediendarum contractum non ſit ſimplex debitum vaſalli, ſed potius eiuſmodi onus ſit, cuius expediendi cura, ſecundum communem cōſuetudinem, harum præſertim ditionum vel prouinciarum, hæredibus vel ſucceſſoribus feudalibus omnino incumbat, & quod conſequens eſt, hoc debitum ita ſit affectum, & quod vulgo dici ſolet qualificatum, vt D. C. V. idemq; hæres & ſucceſſor feudalis, tale debitum, etiamſi maxime ad ipſum contrahendum conſenſum ſuum non præſtiterit, nihilo tamen minus, vel ea tantum de cauſa quod occaſione feudi cōflatum fuit, exſoluere neceſſe habeat. Certi enim
& expediti iuris eſt, quod ſucceſſor † feudalis debi- 45
ta feudi ratione vel occaſione contracta. ſoluere vel dependere neceſſe habeat, cuiuſmodi ſunt verbi gratia, debita, quę vel pro ſorore elocanda, (notetur exemplum in hac ipſa ſpecie noſtra, vel vt dici ſolet, in terminis) vel pro militia fratri danda, contracta fuerunt. Quæ quidē exempla, nec non reliqua eiuſdem generis paſſim recenſentur per Dd. veluti *in c.* 1. §. *quid ergo.* vbi Andr. de Iſern. *num.* 6. *verſ quia dicit.* Martin. Laudenſ *num.* 12. & Matth. de Afflict *num* 9. *de inueſtit. de re alien fac.* Dd. *in cap.* 1. vbi idem Andr. de Iſern. *n.* 3. *verſ. quia dicit & n.* 4 *verſ ſemper rep.* & Matth. de Afflict. *nu.* 19 *&* 23. *an agn. vel fil. defunct.* & Bart. Camerar. *in c. Imperialem. in prin. pag.* 82. *&* 86. in editione
parua Baſilieoſi, vbi debita † per vaſallum contracta 46
diſtinguit, in onera vaſalli vel feudatarii, & in onera feudi. Ita quidē vt ſucceſſor feudalis, quēadmodum illa dependere neceſſe nō habeat. Sic cōtra hæc modis omnibus agnoſcere vel exſoluere teneatur.

Tametſi autem de iis quæ iam diximus, oneribus feudi vel debitis occaſione feudi contractui, iuri vel communi, vel prouinciali Saxonico ſpecialiter aliquid

aliquid diſpoſitum eſſe non meminerim, eo tantum
excepto, quod in conuentu Milnenſi, Anno 1572.
cum de nouis conſtitutionibus conſcribendis ac
promulgandis ageretur, habito hac de re ſcriptis quę
dam cōprehenſa fuerunt, quæ autem propoſito no-
ſtro, idcirco quod bona feudalia non modo in Fran-
conia, verum etiam in ſolo Saxonico, extra illam re-
gionis partem, quæ Illuſtr. & generoſ. Principis, Ele-
ctoris ac Ducis S. Domini noſtri Clementiſſ. imperio
paret, polita ſunt, cōuenire aut quadrare nō poſſunt,
*argum. l. omnes populi. de iuſtit. & iur. l. fin. de iuriſdict. omn.
iudic. & §. ius autem ciuile*, & ibidem Theophilus, *in-
ſtit. de iur. natur. gent. & ciuil.* ſed Doctores de his one-
ribus vel debitis loquentes, conſtitutionibus tan-
tum quibuſdam regni Neapolitani & Siciliæ, & qui-
dem in ſpecie quod attinet ad debitum pro elocan-
da & dotanda ſorore contractum, cōſtitutione qua-
dam incip. *in aliquibus.* nitantur, ac proinde talis con-
ſtitutio peculiaris ac localis, eius quod modo dixi-
mus, regni protendi minime poſſit, *d. leg. omnes popul.
& d. l. fin. de iuriſdict. omn. iudic. cum ſimil. paulo ante citat.*
Quia tamen communi cōſuetudine hanc præſertim
prouinciarum vel ditionum receptum atq; vſurpa-
47 tum eſt, vt virgines vel puellæ † nobiles, id ipſum, ſi
ex hæreditate paterna commode fieri non poſſit, ex
bonis feudalibus elocentur, (vti ſupra iam deduxi-
mus ac commemorauimus) perinde quidem eſt, ac
ſi id lege vel ſtatuto hiſce in terris vel oris manifeſte
48 cautum eſſet. Cum lex † & conſuetudo paris ſint ef-
fectus & poteſtatis, *leg. de quibus. de legib. & § ſed etiam.
Inſt. de iur. natural. gent. & ciuil.* Et hæc de quinta quæ-
ſtione in medium afferenda duxi.

Die ſechſte Frage / ſo in facti contingentia vor
die vierdte angegeben wird / iſt dieſes inhalts Das H.
J. G zu P. nunmehr ſeliger / etwan ſeiner vertrawten
nunmehr nachgelaſſener Witwen in der erſten Hey-
raths notel / den dritten theyl alles ſeines fahrnuß ver-
macht / das auch ſolche notel / durch H. C. V. als den
Lehenserben / vnd beyder ſeyts Freundſchafft geſiegelt
vnd vnterſchrieben worden / weil aber ob vnd wohlge-
dachter H J. in verfertigung des rechten originals /
berührter ſeiner vertrawten den halben theyl als fahr-
nus gewilliget vnd geſagt / hat der Lehens Erb auch / ſo
wohl die Schwäger vnd beyder ſeyts Freundſchafft /
ſolche original gleicher geſtalt mit jhren auch ange-
hengten Inſigeln / vnd zum theyl auch vnterſchriebe-
nen Händen (jedoch ohne verleſung / der zuuerſicht /
daſſelbe werde dem erſten Concept gleichſtimmig ſein)
bekräfftigt / als iſt die Frage / ob vielgemelter H J. ſeli-
gen Schweſtern / oder an jre ſtat ſeine Schwegern be-
ſigelten original / ſo auff den halben theyl des fahrnus
gerichtet / od' aber der erſten notel / welche allein vō drit-
ten theyl meldet / zugeleben vnd nachzuſetzen ſchuldig.

Bey dieſer frage iſt dieſe gemeine Rechtsregul wol
zu mercken vnd in acht zu habē / ꝙ poſteriora priorib.
49 † derogant vnd dz nichts daran gelegē / ob gleich ſolch
derogatio nit in ſpecie noch außdrücklich geſchicht /
ſondern genug ſey / dz die ſequentia den præcedentib.
nit gleichſtimmig ſein / ſondern vō denſelben diſcrepiren /
in maſſen dann alhier dz poſteriori loco verfertigte o-
riginal mit der erſt begriffenen notel nit vbereinſtim-
met / ſondern jtzt gedachte notel allein von dem dritten
theyl / das aber hernacher erfolget original vō dem hal-
ben theyl / als fahrnus melden vnd diſponiren / vnd al-
ſo den inhalt der vorigen notel ſo weit es von derſelben
diſcrepiret / derogiren thut. Vnd iſt nichts daran gele-
gen / dz die Schwäger vnd andere Freunde ſolch origi-
nal nit wollen geleſen haben / dann vber das / dz ſie jnen
ſelber die ſchulde zumeſſen müſſen / ja auch im Rechtē
vermütlich / das ſie gemeld original geleſen / weyl ſie es
vnter händen gehabt / ja auch geſiegelt vnd vnterſchrie-
ben: ſo iſt auch nichts daran gelegen / wann ſie gleich
in ſolche Enderung nit gewilliget / alldieweyl die Ehe-
ſtifftung zwiſchen H. J vnd ſeiner vertrawten allein
auffgericht / dz pactū auch de lucranda dimidia parte
bonorum mobilium von ſeinen gütern allein (dauon
er ſeines gefallens zu diſponiren vnd ordnung zu ma-
chen / vermüge der Recht / gut fug gehabt, begriffē / vnd
alſo zu enthaltung ſolches pacti der Schwäger oder
andern Freunde / (welche nur als Zeugen bey dieſem
Heyraths handel geweſen / denſelben auch keiner an-
dern geſtalt geſiegelt vnd vnterſchrieben) wiſſenſchafft
oder bewilligung nit von nöten geweſen. Auß welchem
allen meines erachtēs inferirt vnd geſchloſſen werden
muß / dz H J. Landei ben ſeiner hinderlaſſen Witwen
nit den dritten theil nach inhalt der erſtbegriffener no-
tel / ſond'n erſt den halben theil alles fahrnus / vermüge
des hernach auffgerichten geſiegelten vnd vnterſchrie-
benen originals / herauß zu geben vnd folgen zu laſſen
ſchuldig. Clari n. & manifeſti iuris eſt, quod ea † quę 50
poſterius geruntur, priorib. derogent *l. dium 9. iuet de
iur. cod. & l. pacta nouiſſima. C. de pact.* non ſolum ſi eiuſ-
modi derogatio manifeſte fiat, verum ēt, ſi ſequētia
à præcedētium tenore quoquo modo diſcrepēt vel
diſſentiāt, *l. 3. C de codicil. cū ſimil.* Quemadmodum in
propoſito noſtro, originale quod poſterius de dimi-
dia parte bonorum mobilium factum & cōceptum
fuit, à tenore prioris formulę, quę ad certiam ſolum-
modo partem directa fuerat, manifeſte diſſidet vel
diſſentit, ſicq; quod omnino cōſequens eſt, eiuſmo-
di formulæ abſq; vlla controuerſia derogat.

Nec refert, quod affines D. I. nec non alii quidam
ipſius propinqui, illud quod modo diximus, origi-
nale non dicantur legiſſe. Imputent n. ſane ſibimet
ipſis, quod illud legere ſuperſederint vel neglexerint:
negligentiam n. vel ſignum āp endentes, audiri non 5ſ
oportet *l. qui ſoluēdo. §. etiam R ſpublica de leg 2* Quin eti-
am ex eo, ꝙ eiuſmodi originale penes ſe habuerint,
imo ēt illi ipſi ſigilla & ſubſcriptiones ſuas accōmo-
darint, ipſum vtiq; legiſſe pſumuntur, ſecundum ea
quæ tradunt Dd *in l ſi ita ſtipulatus. 126 §. Chryſogonus,*
vbi Alex. de Imol. *n. 3.* eleganter diſtinguit. *de ver. obl.*
& Crauet. *conſ. 73 dicendū videretur prima fronte. n. 39.* vbi
in hanc ſententiā allegat text. *in auth. at qui ſemel. C de
probat. cum ſimil.* Sed nec intereſt, quod affines & pro-
pinqui D. I. illud ipſum, quod ſæpe numero diximus
originale nō legerint, cum inſtrumentum dotale in-
ter ſolum D. I & ſpōſam eius fuerit cōfectum, ideo-
que & ſolus conſenſus illarum duarum perſonarum
ſatis ſuperq; ſufficiens, adeoq; affinium vel propin-
quorum conſenſus minime neceſſarius fuerit, *c. ſuffi-
ciat. 27. q. 2. l. ſufficit. de ſponſalib. & l. 1. de rit. nupt.*

Huc accedit, quod illud, de quo nunc agitur, pa-
ctum de lucrāda dimidia parte mobilium, de bonis
ipſius D. I. fuerit interpoſitum, ad quod ipſum etiam
conficiendum, conſenſum vel affinium ſuorum, vel
propinquorum (qui huic negotio teſtes adhibiti fue-
rant, eoq; nomine illud, cuius ſæpe mentio ē facti-
mus, originale tum ſignarunt, tum ſubſcripſerunt)
haudquaquam deſiderauit, cum quilibet in re ſua
æquus ſit moderator & arbiter, at de illa non requi-
ſito, vnius vel alterius cōſenſu, ad voluntatem & ar-
bitrium ſuum diſponere poſſit *l. 2. ſi quis à parēt fuer.
manumiſſ. l. in re mandata. C. mandat. & l. dudum. C. de con-*

trahend. empt. & probatur in definitione dominii quę
52 dicitur eſſe † ius de re ſua libere & perfecte diſponē-
di, niſi lege prohibeatur, ſecundum Bart. & Dd. *in l. ſi quis. § differentia, de acquir. poſſeſſ.*

Ex quibus tandem omnibus neceſſario efficitur, quod ſorores, eædemq; hæredes D. I. relictæ ipſius viduæ, non quidem tertiam, ſecundum formulam priori loco cōceptam, ſed dimidiam partē omnium bonorum mobilium, quemadmodum poſtea conſcriptum originale cantat, dare atque dependere omnino teneantur.

CONSILIVM X.

SVMMARIA.

1 *Oratio eſt mentis interpres.*
2 *Quanam verba in contractibus potiſsimum inſpicienda ſunt.*
3 *Contractuum verba habenda ſunt pro textu, cui tamen magis credi ſolet. num. 4.*
5 *Contractus ex conuentione partium legem accipit.*
6 *Cauſa limitata effectum producit limitatum.*
7 *Relatum in referente ineſt.*
8 *Inueſtitura antiqua tenor, cur inſpici & ſeruari debeat.*
Tenor inueſtitura antiqua eſt radix & fundamentum ſequentium inueſtiturarum.
9 *Feuda ſemper ad primum principium & conſenſum Domini reſpicere debent.*
10 *Nemo plus iuris in alium transferre poteſt, quam ipſe habet.*
11 *Actio quemnam de euictione tenet, eundem agētem multo magis exceptio repellit.*
12 *Ordo & proceſſus iuris in notoriis & manifeſtis ſeruari non debet.*
13 *Diſtinctio inter notorietatem delictorum & cōtractuum quanam.*
14 *Auctoritas Bartoli qua & quanta, & vnde colligi debet.*
15 *Bartolus à Dd. paſsim dicitur lucerna, dux & auriga iuris.*
16 *Bartoli auctoritas in actu practico haberi ſuprema ac potiſsima debet.*
17 *Ioannes de Imola dicitur Doctor irrefragabilis, nec vnquam hallucinatus eſſe creditur.*
18 *Longæua poſſeſſio inſtar tituli vel conſtituti obtinet.*
Quæ alias nullam præſcriptionem recipiunt, ea per longæuam poſſeſſionem præſcribuntur.
19 *Nullà non valenti agere currit præſcriptio.*
20 *Dominus facultatem reuocandi feudum quamdiu non habet.*
21 *Verba, nulla præſcriptione obſtante, præſcriptionem temporis memoriam hominum excedentis, cur non excludant.*
22 *Iuris offerendi an & quando præſcriptio fieri debeat.*
23 *Dominium eſt vel directum, vel vtile.*
24 *An is, qui titulum à tertio quodam habens, fundū meum poſſidit tanquam emphyteuta vel feudatarius per legitimum tempus præſcriptionis, vtile dominium contra me præſcribat.*
25 *Præſcriptione ſublatum dici nequit, quod non fuit quoq; in actu & potentia cauſatum.*
26 *Cautionis vel obligationis renouatio ad præſcriptionem interrumpendam, ante eam completam fieri debet, & non poſt.*
27 *Præſcriptio ſemel completa non interrumpi poteſt, & cur.*

DEI OPT. MAX. AVXILIO.

DEn handel/welchen der Wolgeborne vnd Edel H. G. G. zu S. H zu A. M G. H. mir verſchiener zeit vntergeben laſſen / J. G. mein bedencken darauff mit zutheilen/ finde ich dermaſſen geſchaffen / das S. Schloß vnd Stad mit jrer angehörung vnd gerechtigkeit / jtzt wolgemelts G. G. Voráltern den G zu S. vnd C. F. H. S. etwan pfandsweyß verſatzt worden / vnd dz die ablöſung ſolcher in einen Machtſpruch / ſo etwan vnter dem C. F. S verſchienen Jahr ergangen / H G. S. nunmehr hochlöblicher vnd ſeliger gedechtnüß/zukommen / wie im C. F. M auch hochlöblicher ſeliger Gedechtnuß Lehenbrieff deß datum ſtehet Leipzig den 10. May/Anno 44. gemeldet wird.

Ferner befind ſich/dz G. H zu S. gemelts Schloß vnd Stad S. dem geſchlecht der vō H. An. 426. verkaufft/vnd verſchrieben/jnen auch dieſelben ſolchē als Mannlehen güter recht vnd gewonheit iſt / jedoch mit dem beſcheyde/dz die G denen von H. vnd jren Erben den wiederkauff nit ankündigen ſollen/es were das die H die ablöſung thun wolten / wann aber die H. zu S. den wiederkauff genantes Schloſſes verkündigē würden/das auff den fall wolgedachter G. oder J. G. Erben denen von H. oder jren Erben dē wiederkauff auch verkündigen vnd zuwiſſen thun / vnd das darauff die H. vnd jre Erben den G. vnd J G. Erben S mit ſeiner zugehörung/gegen erſtattung 1000. Marck löttiges Silbers/ vnd des auffgewanten bawgeldes ohne wiederrede wiederumb abtretten / vnd jhm antworten ſollen vnd wollen / in maſſen auß der erſten verſchreybung vnd belehnung/ſo 1426 datirt / zuerſehen.

Solche verſchreybung vnd belehnung hat G. G. zu S. nimmehr ſeliger vnnd hochlöblicher gedechtnuß/ Anno 1528. confirmiret vnd beſtetiget / jedoch nit anders/dann inhalts voriger ſeiner G. Voráltern gegebenen verſchreybungen ſagend.

Gleicher geſtalt iſt auch in der folgenden belehnūg zuerſehen/welche ein J vnd H. von H. vor ſich vnnd von wegen jhrer daſelbſt benandten Brüder/ Anno 1540. geſchehen/dieſe Clauſel (nach inhalt vnd beſage vnſerer Voráltern löblicher Chriſtlicher gedechtnuß/ Verſchreybung derhalben auffgerichtet) außdrücklich zubefinden.

Nach ergangener ſolcher belehnung / hat hochgedachter C F M. hochlöblicher Chriſtlicher gedechtnuß/ob vnd wolgemelten G. G. zu S. die erbligkeit ſo den löblichen C vnd H. zu S vor der zeit zugeſtanden/ An. 44 gnediglich in aller maſſen/als S. G. vnd dieſelben löbliche Voráltern/ſolche güter in wehrendē pfandſchafft genoſſen/gebraucht vnd vberlaſſen/ J G auch vnd derſelben rechten Ehelich gebohrnen Leibslehens Erben/ S. zu aller recht vnd zugehörung / zu rechten Mannlehen geliehen / als ferners inhalts C F. M. vberlaſſung vnd Lehenbriefs.

Letzlich iſt auch der Lehensbrieff / welchen viel vnnd wolgedachter mein G. H. G. G. neben S. G. Freundlichen liben H. Brüdern/G. H. G. berürten H. vñ K. von K. An. 53 gethan vnd wiederfahren laſſen / anderer geſtalt nicht / dann mit einverleybung oberwehnter Clauſel/ (nach beſage vnd inhalt vnſerer Voráltern / löblicher vnd Chriſtlicher gedechtnüß verſchreybung derhalben auffgericht) verfertiget vnd außgägen. Vnd weyl demnach d' D. H. F. vñ H. A. H zu S. H. von H. durch J. F. G. H. zu S. den 11. May An. 69. Gnedigſt vermelden laſſen/waſſer geſtalt die Erbligkeit am Schloß vnnd Stadt S. an das Gräfflich

Hauß

Hauß zu S. kommen/vnd das viel wolgedachten G.
G vor ſich vnd von wegen ſeiner G. gebrüder / die ab-
löſung mit erlöſung des Pfandtſchillings zu thun er-
bötig/der von H. aber ſich/nach inhalt ſeines an obge-
dachten H. H zu S. gethanes ſchreyben / auß etzli-
chen daſelbſt angezogenen Vrſachen/J.G ſolche ab-
löſung zugeſtatten nicht ſchuldig ſein wolte/ſich auch
derwegen auffs Recht vnd deſſelben erkentnüß / endt-
lich ziehen thue / ſo ſtehet demnach die Frage darauff/
ob wohlgemelter G.G. vnnd S.G. Brüder / ſich ſol-
cher ablöſung des Schloſſes/vnd der Stadt S. wie-
derumb von H beſtendiger weyß anzumaſſen/oder aber
ob ſich der von H. derſelben gegen S.G. zuverwiedern
im Rechten befüge?

Item / ob nach gelegenheit gegenwertiges Falls/
den von H. der angezogene verzügliche Proceß zuge-
ſtatten/oder nicht?

Nun halte ich meines eynfalts gewißlich dafür / dz
jtzt vnd wohlgemelte M.G.H die G. zu S. ſolcher ab-
löſung in Rechten wohlbefüget / ſintemahl S. von
J.G. Vorfahren / löblicher vñ ſeliger gedechtnüß de-
nen von H anderer geſtalt nicht gelaſſen oder geliehen
worden/dann mit außdrücklichen vorbehalt der ablö-
ſung/vff im fall da die H. zu S. J.G die loßkündigũg
thun würden/vnd J.G. nun hierüber auch die erblig-
keit vñ die gerechtigkeit der anfänglichen loßkündigũg
von löblichem C. vnd H. zu S an ſich bracht / wie ſol-
ches die mir vntergebene ſchrifftliche Vrkunden klar
vnd buchſtabenlich außweyſen/ darauff fürnemblich
1 dißfalls zu ſehen. Cum mentis interpres † ſit oratio.
Cic. *lib. 3. de legib. l. Labeo. verſ. id Tubero. de ſupell. leg. & l.
Nepos Proculo.* vbi & Alc. not. *ad verb. ſenſit. de verb. ſign.*
2 Indeq; fit, quod in contractib. verba, ex † quib. ob-
ligatio oritur, potiſſimum ſint inſpicienda, *l. ſi rugen-
tium. §. pactorum.* & ibi Dd. *de pact. & l. ſi ita ſtipulatus. §.
Chryſogonus. in fi. de verb. oblig. cum ſimil.* vt proinde non
3 inſcite dixiſſe quidam videatur, verba † cõtractuum
4 habenda eſſe pro textu, cui † magis credendum eſt,
quam gloſſ. Oldr. *conſ. 258. Innocentius. col. 2. circa fi. lib. 1.*

Wiewol nun H. von H. in ſeinem an den H. zu S.
gethanen ſchreiben/etliche vermeinte vrſachẽ vorwen-
det/warumb ob vñ wolgemelte H.G. die loßkündigung
nit gebüren ſolte/ſo ſeind dannoch dieſelben dermaſſen
nicht geſchaffen / dz ſie den ſtich zu halten vermöchten.

Dañ anfänglich/wañ gleich die von H. S. Schloß
vnd Stadt pfandweyß nit inne gehabt haben möchtẽ/
ſo iſts dannoch anfangs den G. von S. võ dem löbli-
chen C. vnd F.H. zu S. in pfandweyß eingethan/vnd
denen võ H. ferner anderer geſtalt nit/dann auff einen
wiederkauff/vnd mit außdrücklichen vorbehalten der
loßkündigung (wie droben in facti narratione gemel-
det) verkaufft vnd geliehen worden.

Vnd ob nun wol nichten/dz ein Gläubiger die Gü-
ter/ſo im pfandsweyß eingeſatzt/zuverkauffen gut fug
vnd macht habe/ alſo auch das er durch ſolche aliena-
tion vnd verkauffung/den Eygenthũ in emptorem
transferire / *l. ſi conuenerit. 1. in princ. de pign. act. l. non eſt
noſtrum de acquir. rer. domin. & §. 1. Inſtit. quib. alien. lic. vel
non.* ſo iſt darã auch nichts gelegen / dann zugeſchwei-
gen/das ſecundum iura Codicis kein pfand mag ver-
kaufft werden / niſi præcedere demum denuntiatio-
ne, Bart. *in d. l. ſi conuenerit. nu. 1.* per textum *l. fin. §. 1. C.
de bon. auct. iud. poſſid. m.*

So iſt auch in vnſerm fall denen von H. S. nicht
anders/dann mit einer gewiſſen maß vnd außdrückli-
chem vorbehalt der ab vnd wiedlöſung geſchehen/vnd
findet demnach allhier billig ſtat dieſe gemeine Rechts
regul/quod cõtractus † ex conuentione partium le- 5
gem accipiant, *l. 1. §. ſi conuenit. depoſ. & l. contractus. de
reg. iur.* item, quod limitata cauſa † limitatũ pducat 6
effectum, *l. in agris. ff. de acquir. rer. domin.*

Dieſe antwort ſolte meines einfalts beſſer beſtehen /
als die/ſo in den geſtalten vnd mir zugeſchickten vnge-
fehrlichen Concept dˀ verantwortung wiedˀ gedachts H.
võ H. vorwenden zubefinden/dann ob wol daſelbſt ge-
meldet wird / als ſolten die alten G. zu S vnd S.G.
Lehenserben nicht macht gehabt haben/ſolch pfand zu
alieniren vnd zu ſubinfeudiren/ſo iſt dannoch kurtz zu-
uorn albereit mit klaren textẽ vnd Rechtsgründẽ auß-
bündig gemacht wordẽ/dz ein pfand vermüge dˀ Rech-
te wol verkaufft vnd alienirt werden kan / ſo mag fer-
ner auch das jenige/was von der ſubinfeudation wol-
gemelter H.G. angezogen/allhier nicht ſtat finden/ al-
dieweyl J G die infeudation an S. anfänglich nicht
gehabt/ (vnd alſo auch ſolch Gutt ferner nit ſubinfeu-
diren konnen) ſondern ſolche infeudation vnnd Erb-
ligkeit G.G der jtzigen G. Vatter löblicher vnd ſeliger
gedechtnuß/durch C F.M. hochlöblicher vnd Chriſt-
licher gedechtnuß / im verſchienen 44. Jahr allererſt
wiederfahren.

Wiewol aber auch H. von H. ferner vnd zum an-
dern vorgewandt/das ſeine vorfahren die von H. mit
dem Schloß vnd Stad S. zu rechten männlichen be-
liehen / ſo iſt dannoch ſolche belehnung auch nit pure
oder ſimpliciter, ſondern mit außdrücklicher reſerua-
tion vnd bedingung des wiederkauffs oder ablöſung
geſchehen/in maſſen die anfängliche verſchreibũg vnd
belehnung / de dato 1426. klärlich außweyſt / welche
verſchreibung oder belehnung / auch folgends durch
G.G. 1528. keiner andern geſtalt noch meynung beſte-
tiget iſt worden / dann inhalts S. G. vorältern gege-
benen verſchreibung darüber ſagende / vnd alſo in ef-
fectu abermals mit vorbehalt der ablöſung. Cũ enim
confirmatio ad primæuam obligationem vel infeu-
dationem expreſſe ſe referat, conſequens eſt, huiuſ-
modi primæuam conceſſionem vel infeudationem
cõfirmationi ineſſe. Cum relatum † inſit in referen- 7
te *l. hac venditio. § 1. de contrahend. empt. l. aſſe toto. de hæ-
redib. inſtituend. & l. ait prætor. §. 1. de re iudic.* & quidem
non ſimpliciter, ſed cum omnibus qualitatibus ſuis,
Bart. *in l. ſi quis ſeruum. § fin. de legat. 2.* Idem in *l. fin. ſi fa-
mil. furt. fec. dic. & in l. 1. de receptat.* quem refert & ſe-
quitur Dec. *conſ. 27. pro virili mea facultate. num. 5. verſic.
confirmatur hoc, &c.*

Vnd eben dieſe gelegenheit hats mit G. G. Anno
1540. beſchehener / vnnd der jtzigen H.G belehnung/
alldieweyl ſich dieſelben auff die alte verſchreibung a-
bermahls referiren müſſen / mit dieſen runden klaren
worten / nach inhalt vnd beſage vnſer Vorältern löb-
licher Chriſtlicher gedechtnüß/ verſchreybung derhal-
ben auffgericht / auß welchen allen nothwendig erfol-
get/dz ſolche inueſtiren der vorbehalt der loßkündigũg
in effectu gleicher geſtalt begriffen/ wie dañ auch v-
ber das klares verſehens Rechtens / das auff die alten in-
ueſtituren vnd belehnungẽ fürnemblich zu ſehen vnd
das die newen belehnungen nach denſelben in alle we-
ge zu reguliren/inueſtituræ † antiquæ tenor imprimis 8
inſpiciendus & ſeruandus tanquam radix & funda-
mentum ſequentium inueſtiturarum, *capit. 1.* & ibi
Bald. *num. 3. de duob. fratrib. à capit. inueſtit.* & not. idem
Baldus *in capit. 1. numer. 2. de eo qui ſibi & hæredibus ſuis
maſcul.* vbi dicit, quod feuda † ſemper reſpiciant
ad primum principium, primam radicem & pri-
mum conſenſum Domini, & not. Decius *conſil.* 3

Pro tenui facultate mea. nu. 1. vbi plura in hanc ſenten-tiam allegat.

Wiewol aber auch R. von H. ohne Leibslehen Erben verſtorben/vnd alſo ſeinen antheil an S. auff H. ſeinen Bruder verfället/ſo hat dannoch R eben ſo wol als H. von H. ſelbſt nit purum noch rectum, ſonder allein qualificatum feudum gehabt/alſo vñ der geſtalt/ das denſelben der vorbehalt der ablöſung / je vnd allewege anhängig geweſen vnd noch/ vnd alſo H. von H. durch ſolche fellung ſo wol/als auch durch die angezogene belehnũg/als die den vorigen gemeß zuverſtehen/ plus iuris dißfals nit erlangen könnẽ/dann ſein Bru-
10 der R. gehabt / plus iuris hoc † caſu in H. transferre, quã ipſemet auctor ipſius habuit, *l. cũ heres. de diverſ. & temper. praeſcr. l. haeredẽ. & l. nemo plus iuris. de reg. iur.*

Wann aber auch gleich andere mit H G. von H. Landerben geführter Rechtfertigung / S. nit vor ein pfand/ſondern vor ein männlich Lehengut erkand ſein möchte/ſo were doch ſolches offt vnd wolgemelten M. G. H. an jhrer habenden gerechtigkeit der ablöſungen gar nicht ſchädlich/ dann zugeſchweygen / das jtzt gemelte Rechtfertigung inter alias & tertias perſonas ergangen/vnd ſich demnach/ auff der H. G. perſonen nicht mag erſtrecken / ſo iſt auch droben allbereyt genuegſam außgeführet / das ſolch Lehen nicht purum & rectum feudum, ſondern dermaſſen limitirt oder qualificirt ſey / das es der geſtalt / wie droben in facti narratione gemeldet/abgelöſt werden ſolle/könne vnd müge/wie ſolches die anfängliche verſchreybung/vnd die darauff erfolgte Lehenbrieff klärlich außweyſen vnd bezeugen.

Vnd iſt demnach nichts daran gelegen/ob der von H. viel vnd wohlgedachten G. zu S B. der ablöſung geſtendig ſey oder nicht / weyl ſolche J. G. gerechtigkeit auß jhren habenden klaren Brieffe vnd Siegeln/ ſole meridiano clarius zuerſehen / & propterea noſtrum affirmare vel negare nullum fiat praeiudicium, *l. aſſumptio ff. ad municip.*

Wiewol aber auch H. von H. ferner vor gibt/ als ſolten die G. jnen/ da er S. halben von iemands and'ſ beſprochen wird / krafft J. G. gethanen inueſtitur vnd belehnung zuvertretten vnd zugewehren ſchuldig / viel weniger aber befugt ſein/jnen ſolchs Guts halbẽ ſelber anzufechten/vnd alſo zu dieſer Rechtsregul/quem de
11 euictione tenet † actio, eundem agentẽ multo magis repellit exceptio, *l. vendicantem de euict.* alludirt / ſo kan dannoch ſolche regul alhier auch nicht ſtat finden. Dann ob wol nicht ohn/das denen von H dz Schloß vnd die Stadt S. nach inhalt der erſten verſchreibũg/ verkaufft vnd geliehen/vnd der Verkauffer ex natura contractus emptionis den Kauffer zugewehrẽ ſchuldig/ ob gleich ſolches ſonderlich nit außgedinget wird/ *l. ex empto. in princip. de act. empt. & l. non dubitatur. Cod. de euict.* ſo iſt dannoch gleichwohl gemelter von H. nit welchen die erſte verſchreybung auffgericht vñ bewuſt geweſen/das S. rem alienam, vnd die ablöſung dem löblichen C. vnd H. S. daran zuſtẽdig geweſen/ alldieweyl daſelbſt klärlich gemeldet wird/wann H. W. S. oder S F G. Erben / dem G oder S. G. Erben / den wiederkauff des genandten Schloſſes verkündigen werden / das alsdann auch der G. oder S. G. Erben denen von H. oder jhren Erben den wiederkauff verkündigen ſollen.

Nun iſt aber klares vnd gewiſſes Rechtens / wann jemand wiſſentlich frembde Güter kaufft / das in dem fall der venditor ſeinen Kauffer zugewehrẽ nit ſchuldig *l. ſi fundum. C. de euict.* Es were dann ſache/das die Euiction ſonderlich vnd expreſſe außgedinget / dann auff den fall hette dieſelbe ſonder zweyffel ſtat / *leg. apud Celſum. § item Labeo. de except. dol.* da doch in vnſerm fall de euictione expreſſe nicht allein nit tractiret/ſondern auch die ablöſung dem löblichen H. S. vnd dem G. zu S. außdrücklich reſeruiret vnd vorbehalten iſt worden.

Ferner ſeind auch viel vnd wohlgemelte M. G. H. die G. vermüge S. G. inueſtituren vnd Lehensbrieff den von H. zugewehren nicht ſchuldig / alldieweyl daſelbſt von keiner gewehr meldung geſchicht/vnd in den Lehenrechten klärlich verſehen / das ein Vaſall oder Lehenmann in dem fall/ wann er ſich mit frembden oder andern obligirten Gütern wiſſentlich belehnen leſt (wie allhier geſchehen) den Lehenherren der euiction oder gewehr halben / wann es ſonderlich der gewehr halben nit außgedinget/zubelangen nit befügt ſey. Textus manifeſtus *in c. 1. in princ. de inueſtit. de re alien. fact. Cum de re aliena,* (inquit ibi text.) *vel alis obligata, inueſtitura ſit: illud diſtinguitur, vtrum ſcienti vel ignoranti facta ſit, qui enim alienae rei ſciens inueſtituram accepit, niſi pacto ſpeciali ſibi proſpexerit, de euictione agere non poterit &c.*

Vnd fechten alſo die G. jhre Lehenbrieff ſelbſt nicht an / ſondern S. G. gedencken ſich viel mehr ſolchen Lehenbrieffen / vnd den vorigen verſchreybungen darauff ſich dieſelben referiren / in alle wege gemeß zuverhalten.

Ob aber nun der von H bey den S. Gütern / ſo lang biß er mit Recht darauß entſatzet/ gelaſſen werde oder ſolle/ ſolches iſt nicht wenig bedencklich / dann ob wohl in den geſtalten vngefehrlichen Concept deſſen droben auch erwehnung geſchehen / gemeldet wird / das diß ein offenbahrlich klare ſache / vnd alſo gerichtlichen Proceß allhier nit von nöthen ſey/in manifeſtis & notoriis † ordo & proceſſus iuris non ſit obſer- 12
uandus. So ligt mir dennoch hinwied' im wege/ dz die Dd. hin vnd wieder/vnd ſonderlich Bald *in l. cũ fratrem n. 7. ad fi. C. de his, quib. vt indig.* einen klaren vnterſcheydt machen inter notorietatem † delictorum & contra- 13
ctuũ, der geſtalt vnd alſo/ob wol in notoriis criminib. kein G proceß von nöten/*l. interdum, § qui furem. de fur.* & per ea quae traduot Dd. *in l. ictu fuſtiũ, de his qui not. infam.* & not. Panorm. *in c. quia Clerici num. 4. de iur. patron.* Das dannoch gleichwol in contractib. (davon man allhier handelt) der gebührlichen ordentliche vnd Gerichtliche proceß zuhalten ſein ſoll / wie dann Bald. ſolches praedicto in loco ferner außführt/ das alſo meines beſorgens / der von H. bey ſeinem gethanen erbieten/ (nemblich das er viel vnd wohlgemelten H. G S. halben am gebührlichen orten zu Recht ſtehen wolte) vermüge der Recht zulaſſen/ es würde dañ in vorſtehender verhör / oder ſonſt in der Güte anders abgehandelt / vnnd ſo viel ſey von den fundamenten welche H. von H. in obgedachten ſeinen Schreyben zu angemaſter hindertreybung/ die ablöſung deducirt/ kürtzlich geſagt.

Dieweyl aber nun die rechte ſchwere vnd wichtigkeit dieſes handels meines einfalles auff ſolchen des von H. angezogenen vrſachen/ vornemblich nicht ſtehet/ ſondern noch viel ſtercker vnd anſehlicher Argument wieder meine G. H. G zu S. verhanden/als der von H. ſelbſt angezogenen / ſo hab ich vor gut vnnd rathſam angeſehen / dieſelbe auch kürtzlich zuverlegen.

Vnd befindet ſich demnach erſtlich / das die verſchreibung vermüge welcher A. denen von H zugelaſſen/ vnd ſolcher worden Anno 1426. vnd alſo ſchier

vor 200. jarē datirt wordē/ſo leßt ſich ferner auch anſehen/daß die von H. ſolche lange zeit vber das ſchloß vnnd ſtatt S. geruhiglich beſeſſen vnnd innen gehabt/vnd daß demnach im Rechten ius offerendi gegenandte ablöſung præſcribirt vnd auffgehaben worden.

Ob nun wol vnter den Rechtsgelehrten nicht ein geringer ſtreit iſt/ob das iùs offerendi vel redimendi verſichert werden könne oder nicht/ quemadmodum intelligitur paſſim ex ſcriptis Dd. *in l. 1. de condictio. ex leg. in l. ſi rem, § omnis, de pignorat. actio. in l. pignori, de vſucapio. in l. cum notiſſimi, § eodem tempore, & §. illud, C. de præſcriptio. 30. vel 40. annor. in l. nec creditores.* & ibi potiſſimum Caſtrenſ *C. de pignorat. actio in leg. licet.* & ibi Salycet. *C. de iur. deliberand. in c. cum acceßiſſent, de conſtitutio.* Iohan. And. & Panorm. *in c. quoniam frequenter, vt lite non conteſt.* Ang. Aret. *in §. actionum, Inſti. de actio.* copioſe D. Heonin. *conſ. vlt.* quod inſcribitur de præſcriptione pignoris, *in 7. quæſt.* Tiraquel. *in tract. de vtroq. retract. in 2. par. §. 1. gl. 1.* D. Hieron. Schurph. *conſ. 90 diligenter & mature. num. 30. cum multis ſeqq. centur. 3* & nouiſſime Iacob. Phil. Por. *lib. 1. concluſ. & regula. concluſ 32 cum ſimilib.*

So iſt dannoch auch hinwider eine gemeyne vnnd gewiſſe Rechtslehr/daß ein jede klag ohne vnterſcheyd vermöge gemeiner beſchriebener Keyſerrecht/iñerhalb 30. oder 40. jahren/ nach verordnung Landtüblicher Sächſiſchen Rechte/inwendig 30 jahr/jahr vnd tag præſcribirt/vnd verjährt werde *l. ſicut, & l. omnes, C de præſcript. 30 vel 40. annor. & art. 29. lib 1.* Landr.

Sondern es iſt auff dieſe meynung/daß die præſcriptio in iure offerendi vel redimēdi ſtat hat/ auch gar ein guter text *in l. cum notiſſimi, §. eodem iure, Cod. de præſcr 30 vel 40 ann.* quem ad hoc recte ponderat Iacob. Phil. Por. *in prædict. concluſ. 32. verſ. licet aliqui, &c.* vnd ſchlieſſen hierüber auch viel vortreffliche gelehrte ſtattliche Doctores, auff dieſelbe meynung. veluti gl. quoq; in locis relatis per D Hierony. Schurpb. *in d. conſ. 9. num. 30.* quarum quidem gloſſarum, quanta ſit auctoritas, nemini eſt obſcurum, Bart. *in l. vt vim. num. 8 in fin. de iuſt. & iur.* & not. prolixe D. Hierony. Schurph. *modo cit. in loc. num 31. cum 2. ſeqq.* quo in loco ad huius itidem ſententiæ comprobationem Bartolum quoq; allegat *in l. vn nu. 4. verſ. nunc ad propoſitum,*
14 *de condict. ex lege.* quæ autem & quanta ſit † Bartoli autoritas, ex eo non obſcure deprehenditur, quod à
15 Dd. paſſim appellatur Lucerna, dux † & auriga iuris, Panthal. Calder. de Crem. *in repetit. l 2. num. 282. C. de reſcind. vendit* & Cagnol *in l. frater à fratre, num 251. de cond. indeb* Quodq; ipſius tum eruditioni tum iudicio tantum tribuitur, vt opinionem eius, tãquam idolũ adorari ſolere, non leues ſane iuris interpretes ſcriptum reliquerint, Bal. & Raphael Cuman. *in authent. niſi breuiores, Cod. de ſentent. ex breu recitand.* nec quidem iniuria, cum Bartolus multorum iudicio, eunctos ſcribentes in veritate ſuperarit vel præceſſerit, Panorm. *in c. quæ nobis num. 11. de præſcript.* vtpote qui veritatem ſemper præ oculis habuerit, Iaſ. *in leg. placet, in 2. lectu. numer 20. C. de SS. eccleſ.* Indeque fa-
16 ctum ſit, quod Bartoli auctoritas † ſuprema ac potiſſima habeatur in actu practico, idem Iaſon *in leg. ſi quis arbitraria, numer. 22. de verbor. obligation.* quodq; contra Bartolum velle contendere vel defendere, perquam videatur eſſe temerarium, Alexand. *in leg. ſi ſe non obtulit. in fin princ. de re iudicat.*

Quinetiam vltra gloſſ. & Bartol. permolti etiam alij, non eleuandæ eruditionis & auctoritatis, Iuriſconſulti hanc eandem ſententiam tanquam veriorem tuentur atque ſuſtinent, (ſicut ex locis ordinarijs ſupra citatis ſatis ſuperque apparet, inprimis vero Angel. qui ob eximiam eruditionem verus appellatur, Angel. Chaſſan. *conſ. 513. nu. 8.* referente Iac. Menoch. *in 15. remedio recuperan. poſſeßio. mihi fol. 299 nu 5 & 6. in conſ. 55.* Anchar. *conſ. 331.* Ioan. de Imo. 17
(qui doct. irrefragabilis † vocatur, ac nunquam hallucinatus fuiſſe creditor, ſecundum Gribal. *libr. 1. de metho. ac ratio. ſtuden c. 13.*) *in c. quoniam frequenter, vt lite non conteſtat.* Alex. de Imo. pater veritatis, & excellētiſſimus inter modernos. Hoc enim ipſi nomen attribuit Panthal. Calder. *in repetitio. d l. 2. num. 45. C. de reſcin. venditio.*) *in l. quamdiu, n. 2. de acquir. hæredit.* Iaſon Mayn. conſummatiſſimus & vtiliſſimus legum interpres (quem Claud. de Seyſel. *in præfat ſpecul. feudo.* ſic appellat) *in l ſi mater, C. de inſtitutio & ſubſtit. & in l. petens. num. 10. C. de pactis, cum multis ſimilib.* vſque adeo vt huiuſcemodi ſententiam receptam eſſe teſtetur Ioan. de Imo. *in d. c. quoniam frequenter, vt lit. non conteſtat.* nec non Angel. *in § actionum, mihi colu. 27 numer. 54. ad fin inſtit. de actio.* quo in loco dicit in hanc ſententiam eſſe textum *in l. in bello, § ſi quis ſeruum, de capti. & poſtlim reuerſ* & concludit tandem, quod cuilibet iuri offerendi, & quidem etiam illi, quod debitori competit, contra ſuum creditorem (quo de caſu nobis hic ſermo inſtitutus eſt,) per ea quæ tradit Bartol *d. l. 1. de conductio. ex leg.* & cum Angelo tranſit etiam Neguſant. *in tract de pignorib in 5. memb 5. par. num 52. cum ſeq.* ſimiliter hanc ſententiam communē aſſerit Gozad. *in repetitio. leg 2. numer. 84. Cod. de pactis int. empt. & vendit.* & Ioann Franciſc. Balb. *in tractat. præſcriptio. in 4. part. 2. part. principal. quæſtio. 2. numer. 1. ad fin. verſic. concluſiue dico, & quæſtio 3 numer. 4. in fin.* dicens, hanc opinionem communiorem eſſe & tenendam tam in iudicando, quam in conſulendo.

Præterea hanc opinionem communiorem, & à maioris doctrinæ & auctoritatis Dd. nec non in iudicio ſupremæ curiæ, vel Perlamenti Pariſienſis receptam eſſe teſtatur Tiraquell. *in tractat. de vtroq. retract. in 2. part. §. 1. gloſſ. 2. numer. 26. & 29.* Denique quod hæc ſententia non ſolum communis ſit, ſed etiam fortioribus, & melioribus fulcita rationibus (textuum ſcilicet, nec nõ gloſſatum vbiq; conuenientium, & Dd. ſupremæ & maximæ authoritatis) locupletiſſimus auctor eſt D. Hieron. Schurph. *in d. conſ 90. numer. 31. & 33. cent. 3.* vbi inter cætera ſcribit, ſe hanc opinionem, tanquam veriorem in puncto iuris, tum legendo, tum iudicando, etiam conſulendo, nunquam non ſecutum fuiſſe. Quod ipſum etiam ex conſilijs eius, & præſertim *69. & 70. cent. 1.* non obſcure liquet. Et hanc eandem ſententiam, tanquam veriorem, & iuri magis conuenientem, ſequuntur etiam collegia Do. Iuriſconſultorum & Scabinorum Lipſiæ.

Zum andern iſt wol in acht zuhaben/daß die von H. S. ſchloß vnnd ſtatt/ nicht allein ſchlechts vber Rechts verwehrte/ ſondern auch viel länger dann vber vndencklicher zeit beſeſſen vnd jnnen gehabt/ vnnd nun gleich ius offerendi, durch ein vnd dreyſſig järige poſſeſſion nit ſolte præſcribirt werden können/ ſo muß dannoch gleichwol ſolchs ius offerendi vffs wenigſte per poſſeſſione in temporis, pluſquã memoriam hominum excedentis, præſcribirt ſeyn. Cum per hanc vſq; adeo longæuam poſſeſſionem (vtpote q̃ † tituli 18

vel conſtituti inſtar obtineat) ea quoqne præſcribãtur, quæ alias nullam quoq; recipiunt præſcriptionem, *l. hoc iure. §. ductus aquæ, de aq. quotidian. & æſti. & c. ſuper quibuſdam, §. præterea, de verb ſignif.*

Vnd da man nun vielleicht auch ſagen wolte / es hette die præſcription wider viel vnd wolgedachte V. G. H. G. nicht lauffen können auß vrſachen / daß in der G. macht nicht geſtanden / die Loßkündigung zuthun / es were jhn dann dieſelbe von erſt / durch die H. S. angekündiget worden / ſecundum vulgo tritam
19 iuris regulam, quod non valenti agere, nulla † currat præſcriptio, *l. 1. §. fin. C. de ann. except.*

So ſcheinet demnach / durch eine ſo gar lange zeit / welche ſich weit vber Menſchen gedencken erſtrecken thut / auch deß hochlöblichen C. F. H. S. Gerechtigkeit præſcribirt vnd auffgehaben. Item per textus paulo ante allegatos, & pertinet huc, quod licet Dominus feudi, poſſit feudum per vaſallum abalienatũ, nulla obſtante præſcriptione reuocare, *c. 1. §. præterea, de capitul. Corra.* Nihilominus tamen eo in caſu, quo elapſum eſt tanti temporis ſpatium, cuius initium
20 memoria repeti non poſſit, Dominus † nullam ha-
21 beat reuocandi facultatem, propterea † quod hæc verba, (*nulla præſcriptione obſtante*) non excludant præſcriptionem temporis, hominum memoriam excedentis, tanquam priuilegiatam ſecundum Dd. *in d. §. præterea.* & ibi Matth. de Afflict *num. 24. cum aliquot ſeqq.* & præſertim *num. 30.* & prolixe Tiraq. *in tractat. de vtroq; retr. in 2. part. §. 1. gl. 2. num. 23.*

Vnnd kompt dieſem ferner in ſtärcke / daß die von H. das Schloß vnd Statt S. auch von viel vnd wolgemeldtem V. G. H. den G. zu Lehen getragen / vnnd alſo mediante titulo tanquam vaſalli & vtiles Domini beſeſſen vnd jnngehabt / vnd alſo auffs wenigſte dominium, ſi non directum, at ſaltem vtile contra illuſtriſſ. D. S. præſcribirt, ſecundum ea, quæ ſcribit Balb. *in tract. præſcriptio. in 4. part. 5. par principal. 11. quæſtio. num. 4.* vbi dicit, quod ſi quis teneat feudum, per legitimum tempus præſcriptionis, tãquam emphyteuta, vel feudatarius, qui titulum hunc habeat à quodam tertio, præſcribat contra me vtile Dominium, *argum. l. fin. quemad. ſeruit. amitt. & cap. 1. § ſi quis per triginta, ſi de feu. defunct. cum ſimilib.*

Wie dem allen aber / ſo hat die widrige meynung /
22 quod ſcilicet iuri † offerendi non præſcribatur, auch viel anſehliche rationes vñ autoritates vor ſich / wie auß den Scribenten hin vnd wider / vnnd ſonderlich Bartol. ſibi ipſi contrario, *in l. pignori, in princ. verſ. quandoq; & verſ. Item ego probo. de pignorib. in l. cum notiſſimi. in princ. num. 4. C. de præſcriptio. 30. vel 40 anno.* Caſtrenſ. *in l. nec creditores, num 2. in fin C. de pignorat. actio.* & nor prolixe Tiraquel. *in tract. de vtroq; retract. par. 2. § 1. glo. 2. num. 15. 16. 17. 18. 19. & 20.* Chaſſan. *in conſuet. Burgund. rub. 5.* quæ inſcribitur *des vends, vendues. § 1. nu. 40. verſ. contrarium.* D. Henning. *conſ. vlt. num. 234. & conſ. 245. num. 248. & num 264.* vſque adeo vt non deſint, qui hanc ſententiam cum æquiorem, tum conſcientiæ aptiorem eſſe dicunt. Cuius opinionis autores & recenſores, recenſet Tiraqu. *in loco paulo ante citat. num 15* quique eandem hanc opinionem non minus, quam priorem & contrariam, communiter receptam eſſe teſtentur, quemadmodum liquet ex ſcript. Iohan. Iacob. Port. *lib 3. concluſio. & regular. commun. concluſ. 32. in princ.* vbi hunc articulum copioſiſſime perſequitur.

Vnd dieſer meynung gemeß erkennen die H. Richter vnd aſſeſſores, deß Keyſerlichen Kammergerichts teſte Mynſing. *in 16 obſeruatio. cent. 1. & 4. obſeru. centu. 4.* Item die H. deß C. F. S. obern Hoffgerichts / vnnd wie ich nicht anders weiß / die Herrn der Juriſten Facultet vnd C. F. S. Hoffgerichts zu W.

Welche meynung nun vnter dieſen beyden die bewerteſte vnnd beſtändigſte / iſt diß orhts außzufechten ohne noth / alldieweil meines erachtens in vnſerm fall gar keine præſcription. Dañ da die von H. dz Schloß vñ Statt S. præſcribirt habẽ ſollen / ſo müſtẽ ſie etwa directum, oder aber vtile dominium, daran præſcribirt haben.

Cum dominium † ſecundum veram & receptam 23
ſententiam, in directum & vtile diuidatur, Bart. *in l. ſi quis vi. § differentia. num. 5. de acquiren. poſſeſſio.* directum haben ſie nicht præſcribirn können / cum hoc anno caſtrum & ciuitatem non poſſederint. Tum quod G. D. C. S. directum dominium nunquam habuerint, ſicque contra ipſos præſcribi non potuerit, tum denique quod ij etiam, qui vtile dominiũ habent, (cuiuſmodi ſunt vaſalli, emphyteutæ & reliqui generis einſdem) contra Dominos directos tanquam ciuiles poſſeſſores, directum dominium nullo vnquam tempore præſcribant, quantumuis mille annos rem poſſiderent, ſecundũ ea, quæ ſcribit Speculat. *in tit. de loca § nunc aliqua. verſ 44. ad fin. num. 56. & verſ. 46.* quem refert & ſequitur Matt. de Afflict. *in c. 1. num. 39. de controu. int. maſc. & fæm. de benef.* Pan. *in c. ad audientiam num. 15. verſ. eſt fundamentum, de præſcriptio.* Iaſ. *in l. 1. n. 44 C. de ſeru. fug.* & Balb. *in tract. præſcriptio. in 4. part. 5. part. principal quæſtio. 11. num. 4.*

So haben ſie ferner vtile dominium nicht præſcribirn können, ſintemal ſolche præſcriptio etwa contra illuſtriſs. D. S. tanquam Dominos caſtri & ciuitatis S. oder aber contra dominos Comites, tanquam creditores hypothecarios lauffen müſſen.

Ob nun wol droben geſagt / quod is, qui titulum à 24
tertio quodam habens † fundum meum per legitimum præſcriptionis tempus, tanquam emphyteuta vel feudatarius poſſedit, vtile dominium contra me præſcribat. ſo hat dannoch das nuhn in dem fall ſtatt / quando poſſeſſor ignorat me eſſe Dominum directum, Balb. *in d. tract. de præſcriptio. in 4. part. 4. part. principal. 11. quæſtio. numer 4.* da doch die von H wol gewuſt / daß die löbliche C. vnd F. zu S. dißmal directi Domini geweſen / alldieweil J. C. vnd F. G. die ablöſung / ipſius ſcientibus, & conſentientib. außdrücklich vorbehalten worden.

Gleich geſtalt haben die von J. auch wider offt vnnd wolgedachte G. zu S. vtile dominium nit præſcribirn künnen / ſintemal J. G. vor dem 44. Jahr gar keine erbligkeit am Schloß vnd Statt S. gehabt / ſondern daß jetztgedachte dominium am 44. Jahre aller erſten daran erlanget / vt proinde tale ius, quod domini Comites ante illud tempus habuerũt, præſcriptione tolli nullo modo potuerit; *argu. l. nam etſi ſub conditione, verſ & poſt defectum, de iniuſt rup. ac ir. fac. teſtam.* & tradit in ſpecie Balb. *in tr. præſcriptio. in 4. part.*
4. part. principal. 19. quæſtio. num. 3. Non poteſt (inqui- 25
ens) dici † præſcriptione ſublatum, quod non fuit in actu & potentia cauſatum.

So ſeynd ferner auch ab Anno 44. die Erbligkeit deß Schloſſes vnnd Statt S. an das G. H. zu S. kommen / dreyſſig Jahr / (welche de iure communi ad præſcribendum vtile dominium vonnöthen / *cap. 1. § ſi quis per triginta, ſi de feud. defunct.*) oder aber dreyſſig Jahr / Jahr vnd Tag / (ſo de iure Saxonico, ad inducendam præſcriptionem erfordert werden / *art.*

29. *lib.*

29 lib.1.cantr.) biß daher nicht verfloſſen/vt proinde argumento à ſufficienti partium enumeratione ducto nothwendig erſolget/ daß diß falls gar keine præſcription vorhanden.

Vnd wiewol es von etlichen vielleicht dafür geachtet werden möchte/ daß die præſcription auch dardurch gehindert/daß dieſe Clauſel (nach beſage vnnd Innhalt vnſerer Voraltern / löblicher Chriſtlicher gedächtnuß verſchreibung derhalben auffgericht) allen Inueſtituren vnd Belehnungen eyngeleibt/ vnd alſo das ius offerendi vel redimendi, per relationem ad primæuas obligationes factam offtermals renouirt/ vnnd demnach auch die præſcriptio, per huiuſcemodi renouationem, & reſeruationes primæuæ obligationis interrumpirt vnnd zerſtört worden/per textum *l.cum notiſſimi.§.imo illud, verſ.ſed & ſi quis.C de praſcr.30.vel 40.ann* ſo hab ich mich dannoch auff ein ſolch fundamentum zugründen ein ſonderlich bedencken gehabt/nicht allein von deß wegen daß allhier kein præſcriptio vorhanden vnd auch keine interruptio ſtatt finden kan/ſondern daß auch ab anno 1426.die erſte Verſchreibung vnd Belehnung ergangen/biß auff das 1528. Jahr / zu welcher zeit die confirmatio jetztgemeldter erſter Verſchreibung erſolget/ mehr dann hundert jahr verfloſſen geweſen/ vnnd die verjährung der erſten meynung nach längſt ihre endtſchafft erreicht gehabt / daß alſo dieſelbe durch die erreichte renouation nicht hette interrumpirt werden können.

26 Nam renouatio † cautionis vel obligationis ad hoc vt interrumpat præſcriptionem neceſſe eſt, vt fiat ante, & non poſt completam præſcriptionem, Bart *in l cum quis,§.ſi quis pro reo, num 3.de ſolutio*. Præ-
27 ſcriptio enim ſemel completa † non interrumpitur Pan.Felin & reliqui Dd.*in c.audītis,& in c.vigilanti,de praſcriptio* & ſcribit Balb.*in tract.de praſcriptio.in 3.part. 6.part.prin. quaſtio. 4.princip.num 52.*

Vnd ſchlieſſe demnach auß dieſem allen / daß ſich viel vnd wolgedachte M.G.H.G zu S.der ablöſung an S anzumaſſen im Rechten wolgefüget / vnd daß derwegen H.von H.J G. dieſelbe / vngeacht ſeiner verwendung zugeſtatten ſchuldig.

ALIVD CONSILIVM Dn. MATTHIÆ COLERI J C. in eadem cauſa XI.

SVMMARIA.

1 *Erubeſcendum eſt ſine lege loqui.*
2 *Veritas eſt legis anima.*
3 *Dicta Doctorum ſunt accipienda ſecundum ea qua allegant.*
4 *Veritas à quocunq; prolata ſemper praferenda eſt.*
5 *Ei magis credendum eſt,qui res aptiora dicunt, & non perſona honorabili.*
6 *Perſona autoritas,vt ei tim credatur,non ſemper prodeſt, & cur.*
7 *Melior eſt eos,qui ſpē obtinendi non habet pramonere & cur.*
8 *Dominus & vaſallus bonā fidem agnoſcere mutuo debent.*
9 *Feudum vnde originem ſumit.*
10 *Relatum referenti ineſt.*
11 *Pactum de non luendo in contrarium factum non valet.*
12 *Hypotheca dominium in creditorem non transfert.*
13 *Pecunia in venditione dicitur pretium rei,& cur.*
14 *Emptionis ſubſtantialia quando deficiunt.*
15 *Quilibet contractus praſumitur eſſe talis in eſſentia,qualem figura literarum oſtendit.*
19 *Inſtrumenti verba contractus quando formam dant.*
17 *Aliud actum non intelligitur,quam quod ſcriptura expreſſum eſt.*
18 *Contractus in dubio ſecundū ius interpretandi ſunt,& de iis,qui minus ſunt oneroſi debitori nu.19.*
20 *Contractum pignoratitium cur minus oneroſum eſt, quam emptionis.*
21 *Subſtantialia ad praſcriptionem neceſſaria quænam, & quando deficiunt.*
22 *Nullum quod eſt, nullum poteſt parere effectum.*
23 *Praſcriptio exſurgere nequit ex titulo nullo.*
24 *Vſucapio ſine poſſeſſione non procedit.*
25 *Vendicationis effectus quinam.*
26 *Vaſallus melioris conditionis eſſe non debet quam dominus.*
27 *Effectus non poteſt eſſe melior quam cauſa.*
28 *Auctor quod vſucapere nequit,multo minus ſucceſſor ſuus*
29 *Dominium dividitur vel in directum,vel vtile.*
30 *Vaſalli directum dominium contra dominum praſcribere non poſſunt.*
31 *Recognitio directi dominii praſcriptioni an obſtet.*
32 *Poſſeſſio ciuilis penes dominum eſt, & non apud vaſallum.*
33 *Ius luendi domino reſeruatur per ſcripturam, qua ſemper loqui ſolet.*
34 *Mala fides eſt conſcientia iuris alieni, omnemq; praſcriptionem impedit,n 35.*
36 *Praſcriptio 10 annor.in re feudali tantum valet.*
37 *Mala fides ſuperueniens quando interrumpit praſcriptionem temporis immemorialis.*
38 *Feudum contra dominum non praſcribitur, nec contra alium tertium cum mala fide.*
39 *Priuatio habitum praſupponit.num.46.*
40 *Sublatum praſcriptione dici nequit,quod in actu & potentia cauſatum non eſt.*
41 *Pacto retrouenditionis an in venditione praſcribi poſſit.*
42 *Iuri offerendi & luitionis ex pignoris contractu non praſcribitur & cur.*
43 *Doctori de conſuetudine teſtanti an & quando credendum eſt.*
44 *Qua ſunt mera facultatis,non praſcribuntur.*
45 *Natum nondum quod eſt,praſcribi nequit.*
47 *Verba in contractibus otioſe appoſita cenſeri non debent, num.53.*
48 *Verba:* quandocunq;,toties,quoties: *an infirmitatem importent.*
49 *Pactum retrouenditionis contra praſcriptionem an admittatur ſi tempus 100 annorum interueniſſet.*
50 *Mala fides perſonalibus non obſtat.*
51 *Qua libera ſunt voluntatis & facultatis, hiſce non praſcribitur.*
52 *Facultas adimplendi conuentionem poteſtatiuam,nullo tempore praſcribitur.*
54 *Verba, quandocunque, quandoque, &c. an in pacto retrouenditionis otioſe appoſita cenſeantur.*
55 *Praſcriptio non valenti agere,currere nequit.*
56 *Qua ſunt ad agendum temporalia, ea ſunt ad excipiendum perpetua.*
57 *Replicatio eſt agentis exceptio, cuius ius non eſt praſcriptibile,num 58.*
59 *Aequitati naturali nihil conuenientius eſt,quam voluntatem domini rem ſuam in alium transferre volentis, haberi ratam.*

60 *Qui-*

60 *Quilibet ſua rei moderator & arbiter eſt.*

61 *Dominii proprium eſt rem ſuam alienare poſſe, & pro libitu diſponere.*

62 *Ceſsionarius iure cedentis vtitur.*

63 *Quod quis ex perſona ſua non habet, id ex alterius perſona conſequi poteſt.*

64 *Contra defuncti factum heres venire non debet.*

65 *Iure donationis, reſoluto, reſoluitur quoque ius acceptionis.*

66 *Inſtrumenta ſunt probatio probata, & non probanda.*

67 *Clauſula pugnantes* ſine tergiuerſatione ſeu exceptione, ohne widerrede/ & in continenti, von ſtunde an / *cum effectu properandi an accipienda ſint.*

68 *Dominus aliquem expellere non tam videtur, quam poſſeſsionem & ius ſuum contra quem reſiſtentem defendere.*

69 *Præſcriptio eſt prioris tituli acceſſio.*

70 *Præſcriptibile quod non eſt, per tempus immemoriale non poteſt fieri præſcriptibile.*

Der fall darauff der Wolgeborne vnd Edle H. G. S. M. G H. mein rechtmäſſiges bedencken begert/verhelt ſich folgender geſtalt.

1 Das Schloß vnd Statt S. mit jhrer zugehörung/ vnd Gerechtigkeit / iſt M. G. zu S. Voreltern von dem H. S. etwa Pfandtweyß vorſetzt / oder ſonſt etwan widerkäufflich vmb ein ſumma Geldes eyngethan worden/ vnd iſt die ablöſung in einem machtſpruch / ſo zwiſchen dem C. F. S. verſchiener Jahr ergangen H. G. S. hochlöblicher vnnd Chriſtlicher gedächtnuß zu kommen / wie im C. F. M. Lehenbrieff deß Datum Leipzig den 16. May Anno 44. gemeldet wirdt. Nuhn hat G. H. S. ſeliger gedechtnuß / obgedachtes Schloß vnnd Statt S. dem geſchlecht der H. Anno 1426. verkauffte vnd verſchrieben / jhnen auch dieſelben geliehen/ als Mannlehen Güter recht vnd gewonheit iſt / jedoch mit dem beſcheyd/daß die G. den von S. vnnd jhren Erben den widerkauff nicht abkündigen ſollen/es were dann daß die H. S. die ablöſung thun wolten / wann aber die Hertzogen zu S. den widerkauff deß genandten Schloſſes verkündigen würden / daß auff den fall wolgedachter Graff/oder Jhrer Gnaden Erben denen von H. oder jhren Erben den widerkauff auch verkündigen/ vnd zuwiſſen thun / vnnd daß darauff die von H. vnd jhre Erben/ den G. vnnd J. G. Erben S. mit ſeiner zugehörung gegen erſtattung tauſent marck lötigs Silbers / vnnd deß angewandten Bawgelts ohne widerrede widerumb abtretten vnnd eynreumen ſollen vnd wollen/ in maſſen dann auß der erſten Verſchreibung vnnd Belehnung / ſo Anno 1426. datirt zuerſehen. Solche Belehnung vnd Verſchreibung hat G. G. ſeliger zu S. Anno 1528. confirmirt / jedoch nit anders dann laut voriger J. G. Voraͤltern vbergebenẽ Verſchreibungen darüber ſagend / gleicher geſtallt iſt in der folgenden Belehnung / welche von F. vnnd H. von H. vor ſich vnd von wegen jhrer daſelbſt benamten Brüder u/ Anno 1540. geſchehen die Clauſul (nach jnnhalt vnnd beſage vnſerer Voraͤltern/ loͤblicher Chriſtlicher gedächtnuß Verſchreibung derhalben auffgerichtet) außtrücklichen zu finden / Nach ergangener ſolcher Belehnung hat hoch vnnd mehrgedachter Churfürſt M. wolgemeldtem Graff G. zu S. die Erbligkeit / ſo dem löblichen H. S. vor der geſtalt zugeſtandẽ Anno 1544. in aller maſſen als J. G. vnnd derſelben Voraͤltern ſolche Güter in wehrender Pfandtſchafft genoſſen vnd gebraucht / vberlaſſen/ J. G. auch vnnd derſelben rechtlich vnnd ehlich gebornen Leibslehenserben S. mit aller eyn vnnd zugehörung zu rechter Mannlehen geliehen/ als ferner jnnhalts Churfürſten M. vberlaſſung vnd Lehenbrieff. Letzlich iſt auch der Lehenbrieff / welchen M. G. H. G. G. neben J. Gnaden Herrn Bruder G. H. G. berührten H. vnnd R. von H. Anno 35. gegeben anderer geſtalt nicht/ dann mit eynverleibung obbemelter Clauſul (nach beſage vnd jnnhalt vnſerer Voraͤltern löblichen vnnd Chriſtlichen gedächtnuß verſchreibung derhalben auffgerichtet) verfertiget vnnd außgegangen.

Weyl dann nun mein Gnädiger Herr die abkündigung deren von H. nunmehr laut Churfürſten M. vnd Churfürſten A. vberlaſſung zuthun / vnnd erwendte von H. ſich ein rechtlich bedencken / jhrer gewehr vnnd Proceß/ nicht wollen entſetzen laſſen. Als wirdt zu Recht gefragt: Erſtlich/ ob die von H. jhres vorwendens vngeachtet nicht ſchuldig/ die ablöſung wolgedachten G. zugeſtatten vnnd eynzureumen.

Zum andern/ auff dem fall/ da ſie ſolches zu thun pflichtig/ ob demſelben noch gegen erlegung deß Pfandtſchillings ohne fernere außflucht rechtfertigung/ vnd weiterung ſie das Gut S. wolerwendten G. abzutretten pflichtig.

CHRI-

CHRISTO DVCE

Et

AVSPICE CHRISTO.

WElangendt die erſte frag/ achte ich darfür/ daß ſie ſey eine auß den apicibus iuris gar zweiffelhaffiigem Rechten/ vnnd darüber zweiffelhafftig communes opiniones erfunden werden. Darum ich in erwegung dieſes Raths nicht auff den authoritatibus vnd numero Doctorum vnd derſelben nominationibus, atque allegationibus quarum hic nullus finis eſſet futurus, ſondern viel mehr auff den textibus & iuris rationibus, dardurch jedes Part/ ſeine meynung fundirn kan/ ſehen vnd denſelben nachſchleichen wil/ was mich recht vnd billich dünckt/ vnd was ich meyne daß im Rechten zuerhalten ſey oder nit.

1 Erubeſcimus † enim ſine lege loqui. § *conſideremus, numero 6. in auth. de trient. & ſemiſſ. l. illam, in fin. Codic. de collat.* Iaſ. in *l. præſes, nu. 3. C. de tranſact.* aut ſine iuſta
ratione, per quam veritas habetur. *l. ſolum, C. de teſt.*
2 vbi Dd. *d. l. ſcire. de leg.* vt quæ † eſt anima legis. *l. cum rem, de bon. damna.* Bald. in *l. ſi quis ſeruo, num. 7. Codic. de furt.* ſiue lex ipſa, *c. conſuetudo, diſt. 1.* Bal. *c. dilecti* Panor. in *c. ratio, nulla in princip. extra, de prebend.* Eaque & ius ſupplet. *l. ſcire, §. aliud de excuſ. tuto.* ſicut & æquitas. *l. 2. § item Varus de aq. pluu. arcend.* Eſt enim imbecillitas intellectus ibi, quærere legem vbi noſtra ſentimus, Iaſ. *in auth. ſi qua mulier, num 10. C. de ſacroſ. eccl.* Eaque deficiente lege rationem naturalem allegatam licet, *can. fruſtra, diſtinct. 8. dict. §. item Varus.* verũ hoc æquitas ſuggerit, etiamſi iure deficiamur, *d. leg. ſcire, § conſequens vero ſufficit, de excuſat. tut. d. l. cum rem, de bon. damn.* & rationabile dictum, ita dicitur mouere iudicem, ſicut lex Andr. de Iſern. *in proœ. feud. num. 47. 48.* At miſeria eſt nihil ſtatuere, ex euidenti ratione, niſi quod ante à Dd. conſultum vel ſtatutum ſit, Caſtrenſ. *l. Clodius, in fin. de acquir. hæredita.* Doctorum autem auctoribus, hic non æque niti poſſumus, quia vtrinque fere ſunt pares & ab vtraque parte eorum communis eſt opinio, vt ex infra dicendis intelligi poteſt. Quare tenendæ hic aliæ iudicandi normæ, & haud ſcio, an non firmiores & validiores,
3 nempe quod Dd. dicta † accipienda ſint ſecundum ea, quæ allegant, Bart & Dd. *l. non ſolum, §. liberationis, de lib. lega.* Iaſon *l. ſeruum filii, § ſi pocula, num 6 de legat. 1.* Socin. *conſ. 62. nu 9 vol. 1.* & eatenus ijs credatur, quatenus allegant, & lege vel ratione probant: Non vero, quatenus nihil allegant, vel male allegant, *c. qualiter, 24 de accuſ.* Euerhard. *in loc legal. in præamb. circa fin.* vel euidenti iure aut ratione refutantur, Panor. poſt gl. *in c. ſeuentes, 3. de cenſib.* pro quo, *c. ego. c. vt veterum, can. quia neſcit. c. noli, c. pen, & vlt. diſtinct 9.* Nam hæc eadem ratione reijciuntur, qua aſſeuerantur: Et ſane ratio authoritatibus hominum & exemplis præualere dicitur, *c. vlt. diſtinct. 9.* Nec conſiderandum quis dicat, ſed quid dicatur, *c. ſecundum, 19. diſtinct.* gl. *in c. ego. verb.*
4 *quantalibet, diſt 9.* & veritas à quocũq; † prolata ſemper eſt præferenda, vt ibidem gl. per *c. quæritur. 2. q. 7. & neq;, diſtinct 9 l. Labeo, de ſupellect. legat.* Et non per-
5 ſonæ honorabili † ſed eis magis credendum, qui rei aptiora dicunt, *l. 3 de teſt.* vt gloſſ. *d. c. ego. per § item vero, ſi teſtes 4 q. 3.*
6 Nam ſanctitas vel authoritas † perſonæ non prodeſt, vt citius credatur, gloſſ. ibidem per *cap. 1. q. 1. cum aliis allegat.* Quare nec dum communis opinio præfertur paucorum, ſed etiam paucorum communi, quando inuenitur melioribus rationibus fundata, *leg. 2.* vbi Dd. *verſic. nec multitudine. C. de vet. iur. enuclea. cap. Capellanus. de feriis.* & confirmat pluribus Henning. *prædict. conſilio vltimo, de præſcrip. pignor. numero. 61.*

Vnnd diß wirdt meines erachtens den wolgebornen vnnd Edlen H. G. G S. verträglicher ſeyn/ als wann ich ohne genugſamen gewiſſen gründe ihren Gnaden groſſe hoffnung machte/ dardurch ſie in vielfältigen vnkoſten ohne Recht vnnd nutz/ ac cum offenſione & alienatione ſuorum fidelium vaſallorum möchte geführet werden. Melius eſt enim præmonere eos † qui ſpem obtinendi non habent, ne 7
inanibus ſumptibus ſe vexent. L. 1. *de inoff. teſt. cum ſimilib.*

Dann ob wol die vorigen H. Conſulenten derer Rechtlich bedencken mir vberſchickt/ J. Gnaden beyfall geben/ vnd die ſach vor J. G gar gewiß machen/ der geſtalt/ daß auch in einem bedencken dahin geſchloſſen wirdt/ als ſolte ohne Rechtlich erkändtniß S mit ſeinen zugehörungen/ J. G. gegen erlegung deß Pfandsſchilling/ vnd denen von H ſo es vor vnd vber vndencklichen zeiten beſeſſen vnd innen gehabt/ eynzureumen vnd abzutretten ſeyn/ vnd auch propria autoritate/ vnd de facto mögen eyngenommen werden/ ſo wirdt doch in folgenden deducirn befunden/ daß dieſer handel nicht ſo klar vnnd gewiß/ wie man wol meynet/ vnd derwegen wol zuerwegen vnd zubedencken ſeyn/ eher ſich ihre Gnade in weitläufftiges Rechten eynlaſſen/ oder thätlichen etwas vornehmen/ Ob es jhrer Gnaden nicht verträglicher möchte ſeyn/ ſich derhalben mit H. von H. freundtlich vnnd in der güte zuvergleichen/ wie es dann einem Herren gegen den Vaſallen vnd Lehensleuthen wol anſtehet/ vnd zu erhaltung derſelbigen trew vnd liebe dienſtlich iſt.

Debent enim Dominus † & vaſallus bonam fi- 8
dem mutuo agnoſcere, *c. 1. §. vltim. de prohibit. feud. alien. per Lothar.* Zoſ. *in epitom. feudor par. 1. num. 6.* vnde & feudum † dictum, *§. vltim per quos fiat inueſtit.* & 9
ex natura mutuæ fidelitatis ſe inuicem colere, diligere, ad iuuare. *c. 1. §. vltim. de form fidelitat. §. contra omnes.* vbi Aluar. Bald. *hic finitur lex. deinde conſtit reg. incipiunt.* Zaſ. *part 3. num. 56.* cum ibi. not. Et quamuis Dominus non iuret fidelitatem vaſallo, ſed è contrario vaſallus Domino, nihilo tamen minus, mutuam ei fidem præſtabit, *dicto capitulo vnico, §. vltim. de form. fidelitat.* Et certe tanto magis vaſallum, velut clientem amare, commodaque eius augere, non diminuere decet. Iaſon *in prælud. feud. numer. 59.*

Nuhn damit ich zum Haupthandel forderlich ſchreitte/ ſo läſſet ſichs zwar wol alſo anſehen/ vnnd iſt zwar nicht mit geringen Rechtsgründen zubewehren/ als das wolgedachten G. die Loßkündigung ſolte freyſtehen.

Dann ob wol jhre Gnaden löbliche Vorfahren vor jhre Perſon derſelben ſich haben begeben/ demnach ſo iſt deutlich vnnd hell ſolche widerlöſung dem löblichen H S. vnd auff dem fall/ wann die H. S. den Graffen die Ablöſung abkündigen würden Auch jhren Gnaden denen von H. vorbehalten/ in der erſtẽ Kauffsverſchreibung/ vnd belehnungs Brieff/ Anno viertzehenhundert ſechß vnnd zwantzig datirt/ darnach

darnach alle folgende Lehenbrieff gerichtet ſeyn / vnd
dahin ſie ſich ſtrecken vnd referirn / vt debeant intel-
ligi eadem conditione & qualitate factæ, & conti-
nere idem, quod vetus inſtrumentum, ad quod ſe
referunt, *l. aſſe toto. de hæred. inſtit. l. inſtitutio talis. de con-
dit. inſtitut. l. ait prætor. § ſi iud. de re iud.* vbi poſt. Bart. &
Iaſ. late Franciſc. Ripa. *in princ.* Bart. *in l. ſi quis ſeruum,
§. vlt. de lega. 2. l. 1. § 1. l. final. ſi famil. furt. feciſ. dicat. l. 1. de
10 recept.* Dec. *conſ. 27. pro virili num. 5.* Nam † relatum
ineſt inferenti *l. hac venditio. §. 1. de contrah. empt.* Iaſ. la-
te *d. l. ait prætor, §. 1. num. 2. & 3. deciſ. Rota, in 4. titul. de
procurator* Bald. *conſil. 99. quidam, lib. 1.* Alexan. *conſ. 75.
in cauſa, num. 4 verſ. ſecundo reſpondeo, lib. 7* Socin. *conſil.
227 præſens in fin. & conſ. 151. quoniam, lib 3 num. 6.* Dec.
conſ. 532 pro vera. num 2. late Tiraquell. *in ll. connub. in
fin. gloſſ. 5. nu. 176. 177.* maxime inueſtituris, quæ ſem-
per ſecundum primam inueſtituram intelliguntur,
Bald. *l. 1 num. 31. C. quando non peten. part. l. quoties, § 4. C.
de ſuis & legit.* Adeo, vt licet non fiat relatio tacite ta-
mē ſemper inſit, & eius clauſulę & qualitates omnes,
ſubſequentibus intelligantur ineſſe & repeti, Bald.
*c. 1. num. 2. de eo. qui ſibi & hære. lib. 1. n. 31. & conſil. 155 pro-
ponitur, num. 4 part. 2. 2. deciſ. late conſ. 193. pro tenui num.
2. & 4. conſ. 445 in caſu. num. 23.*

So iſt auch ſolche bedingung der widerlöſung zu
Recht kräfftig in primis in pignoris contractu *cap. ſi-
gnificante, c. ille vos, de pig. c. in ciuitat. c. conqueſtus, de vſur. c.
plerique,* vbi Archid. *14. quæſt. 3.* quamquam etiam inſit
de natura pignoris, licet non exprimatur, adeo, vt
non præſcribatur actioni pignoratitiæ, & iuri luen-
di, ne per mille annos, cum non exiſtat talis actio,
priuſquam debitor luat, *l. ſi in rem, §. omnis.* vbi Bart.
& Dd. hoc notant. *de pignor. act. § vlt. inſt. quib. mod. toll.
obligat.* late Franciſc. Balb. *in tract. præſcript. 4. part. 4.
partis principal. quæſt. 2. per tot. tit. cum multis ibi allegatis.*
11 & pactum in † contrarium factum, nempe de non
luendo, non valeat gloſſ. mag. *verb. obtulerit, l. qui Ro-
ma, 122. in princ. de verb. obligat.* quam ſequuntur com-
muniter Dd. teſtante Iaſon *ibidem num. 23 per l. fin. C.
de pact. pign.* cum ſit contra ſubſtantiam contractus
pignoris, & quia de ſubſtantia pignoris eſt, quod ſo-
luta pecunia debita pignus reſtituatur *l. pignus libera-
tur, ff. quib. mod. pign. vel hypoth. ſolu.* Ergo tale pactū
de non luendo contrarium eſt nullum. *l. cum preca-
rio de precar.* vt in terminis per plura confirmat Iaſon
d. l. qui Roma, in princ. num. 27 de verb. obligat. Idem eſt
receptum tale pactum retrouenditionis in emptio-
ne, nec propterea cenſetur contractus vſurarius aut
prohibitus. l. 2. Angel. Caſt. Cagnol & communiter
Dd. C *de pact. int. empt. & vendit. c. ad noſtram. de empt. &
vend.* & textus in li. *Moſis Leu. 25.* quem ad hoc expen-
dit Anchoran. *conſil. dubitari, numer. 9.* & pluribus fir-
mat Tiraquel. *in retract. conuen. in princ. nu. 2. 3 cum ſeqq.*
ad quem breuitatis cauſa remitto. Idemque etiam
in feudis ac ſubinfeudationibus frequentari, ac va-
lere oſtendunt, Bald. & Dd. *in c. 1. de feud. dat. in vicem
legis commiſſ.* per illum textum.

Weil nuhn dem alſo / als folget / daß dieſe Gerech-
tigkeit deß H. zu E. immerdar hab gewehret / vnd der-
wegen E. F. M. dieſelbe wolgedachte G. zu S. hab be-
nügen vnd können vbergeben / dann wir præſupponi-
ren daß vor jahren Landtgraff W. H. S. oder ſeine
leibliche Vorfahren / das ſchloß vnd ſtatt E. mit jh-
ren zugehörungen / den G. zu S. verſetzet vnd pfands-
weiß eyngethan hab / wie es dann die Clauſul vnd wi-
derlöſung in der erſten Kauffsverſchreibung / Anno
1426. datirt / mit ſich bringet. Es were dann daß der
hochgeborne F. W. S. oder ſeine Erben oder Erbne-
men / vns ablöſen wolten von dem genandten ſchloß
S. vnd ſtatt / vnd ſeiner zugehörung / vnnd vns vnſer
Gelt / daß wir dran haben / widergeben / vnd bezahlen
wöllen.

Quæ luitionis verba, pignori fuiſſe comitibus
datum hoc caſtrum oſtendunt. Soc. *conſ. 15. viſis, num.
36. 38. vol. 1.* præſertim cum comes hic non dicat, ſibi
aliquod ius reale competere in d. caſtro, ſondern al-
lein daß J. G. Gelt daran habe / quod propium eſt
argumentum pignoris & hypothecæ † quæ non 12
transfert dominium in creditorem, *l. ſecundum, § cre-
ditor. qui ſatiſd. cogant. l. ſeruis nomine, de vſur.* vel poſſeſ-
ſionem, *d. § creditor. l. qui pignoris, cum l. ſeq. de acquir. poſ-
ſeſſ.* vnde res in dominio & bonis dicitur permanere
creditoris, ſed tamen ratione pecuniæ, cuius no-
mine pignus nexum ei eſt, ius aliquod detinendi rea-
le conceditur, *d. l. qui pignor. 36. cum ſeqq. de acquir. poſſ. ff.
l. reſcriptum. 7. de diſtract. pignor. l. & quæ nondum, § 1. de
pignor. l. cum res. C. ſi res alien.* Iaſ. *in § item ſeruiana num.
89 inſtit. de act.* Neguz. *de pignor part. 6. memb. 3. num. 23.*
at ſi fuiſſet hic res cum pacto retrouenditionis em-
pta, non ſcriptum eſſet in his literis, pecuniam hoc
nomine datam comitis eſſe, ſed potius rem, pecuni-
am vero ipſius alienantis L. imo non pecunia, ſed
pretium appellaretur: in venditione enim † pecu- 13
nia dicitur pretium rei, quia res æſtimatur, *l. 1. de con-
trah. empt. l. 1. de rer. permutat.* nec manet poſtquam ſo-
luta eſt, emptoris, ſed fit venditoris, *l. 1. verb. niſi num-
mos fecerit emptoris, de rer. permut. l. ſi ſeruos, C. de actio. empt.*
vt contra res vendita fit emptoris, omni iure, *§ per
traditionem. § vendita, Inſt. de rer. diuiſ. l. ſi ancilla. C. de a-
ctio. empt. l. cum res, 12. l. 4. de prob.* etiam quando pactū
retrouenditionis eſt adiectum, *l. 2.* vbi omnes Dd.
C. *de pact. int. empt.* Tiraquell. *de retract. conuent. § 2 glo.
1. num. 34 & § 5. gloſſ. 11. num. 2.* Molinæ. *de vſur. quæſtio.
35. num. 268.* Mudæ. *de pact. pign. num. 5.* adeo quidem
vt niſi transferatur dominium, contractus conſtare
non poſſint, *l. cum manu, § fin. de contrah. emption.* Alc.
l. 2. in princ. verbo ſpeciem ſi cert. petat. quamobrem cum
ſubſtantialia hic † emptionis deficiant, *leg. 1. de rer.* 14
permut. Iaſon *in l. 1. iurigentium. § adeo, num. 12. de pactis.*
non poteſt dici emptio ille contractus, qui non ha-
bet emptionis ſubſtantiam & formam, Salycet. *in
auth. ſacramenta, n. 10. C. ſi ad. ven.* potiuſque hic videri
debet, pignori fuiſſe cōceſſum comitib. caſtrū illud
quam venditum, ex ipſius verbis, & circumſtantiis
inſtrumenti deſuper confecti, nam quilibet contra-
ctus † talis in eſſentia eſſe præſumitur, qualem li- 15
terarum figura oſtendit, Bald. *c. 1. nume. 12 de feud. dat.
in vic. leg. commiſſ.* per *l. cum precibus, C. de probat. l. empti-
one, C. plus valer. quod agitur. c. nauiganti, de vſur.* & inſtru-
menti verba † dant contractui formam, Bald. *l. quo-* 16
ties, num. 4. 12. C. de ſuis & legit. & obligationem con-
ſtituunt, *l. non figura, de actio.* nec aliud † intelligitur 17
actum, quam quod ſcriptura eſt expreſſum, *l. vlt.* vbi
Bald. & Salyc. *C. de fal. cauſ. adiect.* Bald. *conſ. 89. credi-
tor, num. 1. vol. 2.* & nec addi quicquam, nec detrahi
debet, Bald. *l. certa. 2. oppoſ. ſi certum petat.* cum ſit ſtri-
cti iuris. Socin. *conſ. 78. num 3. volum. 1.* eoque verba
eius omnia diligenter ſunt ponderanda, *l. quicquid, l.
quoties, de verb. oblig.* cum ibi not. ſic, vt nullum videri
debeat otioſe appoſitum, & ſine virtute operandi,
Bald. *in rubric. C. de contrahend. empt. quæſt. 9. numer. 19.*
Tiraquel. *de retract. conuent. § 1. gloſſ. 2 num. 22.* nec pro-
bent aliud, quam important, Bald. *l. intereſt, numer. 2.*
per illum text. *Cod. de ſolut.* etiam ex qualitatibus, &
clau-

clauſulis adiectis, de eſſentia contractus, & qualis quiſque ſit iudicetur, Panot. *c. illo vos. num. 2. cum ſeq. de pignor.* Dd. *in l ſi vero, §. ſed etſi, locat.* & cum habeta poteſt ad plura, dignoſcatur eius ſpecies, vt verificetur ex qualitatibus adiectis, tanquam ſignis, vt per Iaſon. *in prelud feud. numer.* 11. item ex effectibus, Iaſ. *leg. 1. numer. 45. Codic. de iur. emphyteut.* per *leg. ſi ſtipulatus, de vſur.* Quod etſi non ex verbis inſtrumenti caperetur & appareret: Tamen & abſque hoc ponendum & ſtatuendum eſſet in terminis caſus præſentis ex præſumptione iuris, ſecundum quod, in
18 dubio † contractus ſunt interpretandi, Alex. *conſil. 133. ſuper in princ. volum. 5.* per *l. quaro, §. inter, loca. leg. quidam cum filio, de verb. obligat.* Socin. *conſil. 19. adſit, num. 6. volum. 1.* per *l. quaro, §. inter. loca.* Corne. *conſilio 190. in princ. gloſſ. 3.* Etenim ex communi iuris interpretatione, in ambiguis debitor non intelligitur dominium rei tranſtuliſſe, niſi probetur, Cyn. *in leg. incendium, in fin. ſi cert. petat.* nec creditor præſumitur dominij iure, ſed crediti potius poſſidere, Bart. *l. vlt.*
19 *C. de iur. emphyteut. deciſ. Neapol.* 311. Et in † dubijs ſemper interpretamur contractum, de eo qui minus eſt onerofus debitori, *l. Labeo, de contrahend. emption. leg. cum quæritur, de reb. dub. leg. ſtipulatio iſta, § ſtipulationibus, de verb. obligatio. leg. qui concubinam. 29 § 1.* vbi Bartol. *de verb. obligation.* Eſt autem minus onero-
20 ſus † pignoratitius contractus, quam emptionis, quia ille nõ alienat à debitore dominium vel poſſeſſionem, vt dictum eſt, hic vtrumq;: Ex illo fructus non lucratur debitor, ſed ſorti imputat, *cap. illo, cap. cum creditor, de pign. leg. 1. l. 2 de pign. act. l. 1. C. de diſtract. pigno.* ex hoc emptor lucratur fructus & ſuos facit, etiam appoſito pacto retrouenditionis, adeoque conſecuta, *leg. 2.* vbi Dd. *C de pact. int. empt* glo & Dd. *d. c. ad noſtram, de emptio.* Iaſon *l. qui Romæ, in princ. numer. 37. de verb. obligation.* Tiraquell. late *in retract. conuent. §. 5. gloſſ. 1. numer. 1.* Ex illo non tam facile inducitur præſcriptio, vt ex hoc veluti non defendetur. Et ſunt aliæ multæ vtriuſque differentiæ, ex quibus apparet leuiorem eſſe debitori pignoris cauſam, quam venditionis, Mudæus *in tractat. pign. c. de pact. pignor numer. 50.* Cum autem in dubio facienda ſit interpretatio pro debitore, *leg. Arrianus, de actio. & oblig.* & contra creditorem, qui legem dicere potuit apertius, Socin. *conſil. 73 circa, num. 11. vol. 1.* Schurph. *conſil. 37. numer 6. centur. 1.* per *l. veteribus, de pact.* ſequens erit dicere hic contractum potius pignoratitium, quam venditoris eſſe præſumendum, & conſequenter, ſatis manifeſtum hoc eſſe, quod conſtat ex ipſa iuris præſumptione, Iaſon *in l. ſi fundum, nu. 2. ſoluc. matrim.*

Weil dann nun darauß klärlich erſcheinet/daß die H. S. das ſchloß vnnd ſtate S. allein Pfandsweiß/ vnd nicht widerkäufflich wolgedachten G halben zu kommen laſſen/als folget auch darauß daß alle Gerechtigkeit deß dominij vnd poſſeſſionis, jhren E. vnd F. G. ſey vorbehalten/vnd ſolche durch keine præſcription vnd verjährung/habe können genommen/vnd entfrembdet werden/2c.

21 Deficiunt † enim hic omnia tria ſubſtantialia, ad præſcriptionem neceſſaria, titulus, bona fides. & poſſeſſio Iaſ. *l. 1. n. 40. 41. de ſeru fugit.* Balb. *tract. præſcr. part. 1. part. 1. princip. quæſt. 3. n. 7. & 8.*

Etenim titulus pignoris, cum nec dominium transferat, vt dictum eſt, gloſſ. & Dd *l. ſciendum eſt, § creditor.* per illum text. *qui ſatiſdar. cog. leg. ſcriptum, de diſtract. pign.* nec poſſeſſionem pignoris, *dict. leg. pignoris, cum ſeq. de acquir. poſſeſſ.* non poteſt habilis eſſe ad præſcriptionem, *l. pignoris, de vſucapion.* quæ fluere, & principatum ſuum mutuari dicitur à titulo dominijs translatiuum, *leg. 1. in fin. de publici. in rem actio.* Balb. *tract. præſcript. part. 1. 3. parc. principal. quæſt. 3. num. 2 & 3. quæſt 2. num. 1 per l. ſi ambo, de contrahend. empt. leg. Celſus, de vſucap.*

So haben auch die von H. keinen beſſern auch andern vortheyl erlangen können/denn gehabt haben die G S davon ſie S. bekommen. Cum meliorem titulum habere non potuerint, auctore ſuo, ſeu cuius iure vtuntur, Dec. *conſil. 78. numer. 4.* Alex. *conſil. 118. numer. 4. volum. 5.* Tiraquell. *de retract. conuent. §. 3. gloſſ. 1. numer. 13.* Chaſſ. *in conſu. Burgund. lib. 5. §. 3. numer. 3.* Cum ſua cauſa, ſuiſque vitij, vt dicit text. *in leg. Pomponius, 13 §. cum quis, de acquirend. poſſeſſ.* & quod non amplius transferre potuit, quam quod habuit, *lege traditio, de acquirend. rer. dom. leg. nemo plus iuris, de regul. iuris.* Itaque nec dum, qui alterius pignus accipiunt, verum etiam emunt à creditore, eodem iure omnino ſunt, quo creditor, omniaque illis obſtant, quæ ipſi creditori, à quo acceperunt, *leg. creditor, ff. de diuerſ & temp præſcript leg. 1. & 2. Codic. ſi aduerſ. credito. leg. cum de hoc, 17. l. exceptio, 23. de except.* Quamquam iſto caſu C. S. vt creditor non potuit vendere rem alienam in damnum debitoris, nempe D. S. *leg. mater, Codic. de rei vendicat. leg. 1. & toc. titul. Codic. de rebus alien. non alienand.* quamuis ſibi oppignoratam, *leg. 4. de diſtract. pign.* cum hic nulla mora debitoris interceſſerit, ex quo nulla repetitio ſortis fuit, *leg. ſi pupillus, ff de verb. obligation.*

Non enim S. poteſtatem habuerunt repetendi ſortem, nec vlla dies eius ſoluendæ præfixa fuit, ſed L. T. Dux S. eius ſucceſſoribus relictum & reſeruatum fuit, vt pro ſuo libitu, quando vellent, ſortem redderent, & ita S. luerent, quamobrem, nec S. vendere his S. aliquo iure potuerunt, cum id non permittatur creditori, niſi poſtquam tempus deſtinatæ ſolutionis effluxerit, & debitor in mora ſolutionis extitit, *leg. 4.* vbi Bartolus & Doctores, *de diſtract. pign leg. ſi in hoc, 14. Cod. eodem titul.* Caſtr. *leg. 4. numero tertio, cum ſeq. de pignorat. action.* Neguzan. *tractat. pignor. part. 6. princip. numer. 2. membr. 1. cum ibi allegat.* quo caſu demum attamen præmiſſa denunciatione, vendere licet, *leg. 4. leg. qua ſpecialiter 9.* vbi gloſſ. *verb. ſolenniter. C. de diſtract. pign. d. l. 4. de pignorat actio.*

Itaque dicendum in dubio, quod S. eo iure tradiderint S. quo ipſi habuerunt, nempe pignoris titulo, atque ita ſe conformaſſe iuri communi, Corne. *conſilio centeſimo nonageſimo, in part. 3.* Socinus *conſ. nonageſimo, adſic. numero ſexto, volum. 1.* nec plus concedere voluiſſe, quam habuerunt, *leg. cum tabernam, 32. l. in vendendo, 66 de contrahend. empt.* Iſern. *capitulo vnico, numero 3. quæ ſint regal.* Baldus & Doctores *capitulo vnico, de cap. qui cur. vendid.* Decius *conſilio ducenteſimo nonageſimo ſecundo, pro tenuc, leg. 4. per leg. ſi domus, §. fin. l ſi cui, §. vlt. l. non quacunque, §. 1. de legat. 1. l. 1. in fin. de lib. lega.*

Et conſequenter, vt ipſos S. ita nec H. qui inde cauſam habuerunt titulo pignoris præſcribere potuiſſe, quod ſi aliter dicatur, ſequens erit contractum celebratum eſſe nullum vel iniuſtum, vitum- nis autem petatur, ſequens erit ex nullo vel iniuſto titulo, non potuiſſe cauſari vſucapionem: quod enim nullum eſt † nullum poteſt parere effectum, 22
leg. 5. Cod. de legibus. leg. non putauit, §. non quis, de bon.

poſſeſſ. cont.' tab. leg. 4. §. *condemnatum, de re iudicat.* Socin. *conſil.* 115. *videbatur, numer.* 15. *volum.* 4. exque ti-
23 tulo nullo † nulla poteſt exurgere præſcriptio, *l.* 1. *verb. ceſſare, de vſucapion. l. ſi dos nulla ſit, ff. pro dote. leg. ſi nulla, l. nec vtra*, 9. C. *de acquirend. poſſeſſ. l. cœleſtis.* vbi Bart. & Dd. præcipue Bald. *in princip. de vſucapio.* nam talis titulus pro nullo habetur, Bald. *in leg. inciuilem, C. de furtis* Panormit. *cap. grauis, numer. ſeptimo, de reſtitut. ſpol.* Balb. *de præſcript.* 1. *part.* 3 *part. princip. quæſt.* 3. *cum ſeqq.*

Darumb es allhier an dem erſten Stück ſo viel ſo zu einer rechtmeſſigen erheblichen Verjährung notwendig / nemlich an einẽ iuſto & idoneo titulo mangelt / daß als dann volget / daß es auch an den andern beyden / als an den Beſitz vnd guten Glauben mangeln wirdt.

Creditor enim & conſequenter qui ab eo cauſam habet, non poſſidet, ſaltẽ quo ad cauſam vſucapiendi attinet, quia non ſolum ſuo, ſed alieno nomine, quamuis ſuo iure poſſidet, *l. pignori*, 13. *leg. ſeruus*, 16. *de acquirend. poſſeſſ.* gloſſ. 1. *verb. poſſeſſ. in leg. ſciendum*, §. *creditor, qui ſatiſd. cog.* quare nec ea hoc defectu poſſeſſionis præſcribere poteſt, *leg. qui pignori, de acquirend. poſſeſſ.* gloſſ. *dict.* §. *creditor.* Neguzan. *de pignor. part.* 3. *membr.* 1. *numer. trigeſimo tertio, & trigeſimo quar-*
24 *to*, cum ſine poſſeſſione † nulla procedat vſucapio, *leg. ſine, de vſucap.* Deinde, cum non poſſit non habere conſcientiam rei alienæ, hæc eius mala fides æque impedit præſcriptionem eius contra dominum debitorem, *leg.* 2. *Cod. de præſcript.* 30. *annor. leg.* 1. *C. ſi aduer. cred.* Bartol. *leg. ſi quis per fundum, num.* 3. *de acquir. poſſeſſ.* Tiraqu. *de retr. conuent.* §. 1 *gloſſ.* 2. *num. vigeſimo.*

Weil dann nuhn auß obenangezogenen Vrſachen S. durch verjährung nit verendert / noch allienirt hat können werden / ſo folgt darauß / daß wann ſchon die perſönliche zuſprach / vnnd widerlöſung præſcribiret were / daß dannoch nichts deſto weniger / der directus dominus, als der Churfürſt zu Sachſen / oder ſeiner Churfürſtlichen Gnaden ceſſionarius, (qui eodem iure vtitur) per rei vendicationem, & actionem in rem krafft jhrer Churfürſtlichen Gnaden zuſtehenden Erblichkeit obbenandtes Schloß rentthe vindicirn vnd widerumb an ſich bringen / Angel. *in dict. l.* 2. *C. de præſcription.* 30. *annor.* Balb. *tract. præſcriptio.* 4. *par.* 4. *par prin. quæſt.* 11.

25 Effectus † enim vendicationis eſt, vt vendicanti Domino, poſſeſſor etiam rem manu militari reſtituere cogatur, *l. qui reſtituere*, & paſſim *tit. Cod. de rei vendicat.* §. 1. *Inſt. de off. iud. tam ſimil.*

Daß aber auch durch die perſönliche zuſprüche redemptio, actio perſonalis, ius luendi & redimendi dißfalls nicht verjäret / iſt auß folgenden Rechtsgründen, genugſam abzunemen / darumb wider die Grafen zu S. deren Gnaden vom H. S. vmb ein namhafftig Pfandtſchilling verſetzet / noch auch die von H. denen es weiter von wolgedachten Grafen vmb tauſent Marck lötiges Silbers widerkäufflich zukommen / ſich mit der verjährung zubehelffen haben / Cum eadem ſit cauſa ſecundi creditoris, quam primi, *leg.* 2. *Cod. de iis, qui in prio. cred. loc.* neque nobiles ab H. potiores poſſunt eſſe iure, quam Domini C. à quibus ius & cauſam habent, *leg.* 2. *leg.* 3. *leg. vltim.*
26 *Cod. de iis qui in prior. cred.* Et qui † meliore titulo tradere non potuerunt, quam habuerunt, *l. traditio, de acquirend. rerum dominio. leg. nemo plus iuris de regulis iuris.* cum impoſſibile ſit effectum † malio- 27
rem eſſe cauſa, & quiſque ſucceſſor iure auctoris ſui vtatur, non meliore, §. *Diutina, Inſtit. de vſucap. titul. de diuerſ. & temp. præſcript.* itaque † quod auctor 28
vſucapere non potuit, nec ſucceſſor ſuus. *leg. cum heres*, 2 *de diuerſ. & temp. præſcript. dict.* §. *diutina*, §. *furtiua. Inſtit. de vſucap.* tam vniuerſalis, *dict.* § *diutina, dict. leg. cum heres, cap. ſi diligenti.* vbi Panormitan. & clariſſ. Felyn. *de præſcript.* quam ſingularis. *leg.* 2. §. *penultim. ff. pro empt. leg. vn. C. de vſucap. transfor. d.* §. *diutina, ver. int.* etiam ſi vitium authoris ſui ignoret, *dicta lege, cum heres, de diuerſ. & temp. præſcript. cum ſimilibus.*

Quamquam hic non præſumatur ignoraſſe, ex quo mala fides in poſſeſſione, in præſcriptione caſtrorum & nobilium feudorum, intelligitur in quoslibet poſſeſſores tranſire, Baldus *leg. Celſus, part.* 3. *numero vigeſimo ſecundo.* Felyn. *capit. ſi diligenti, numero quarto, de præſcription.* Panormitan. *conſilio tertio, inter. numero decimo ſexto, volumine ſecundo.* Bella. *deciſio centeſima vigeſima octaua.* Et alioqui ex literis & inueſtituris, in quibus D. ſcire ſuum ius, D. ab H. potuerunt, ad ſe non pertinere, atque eam conſcientiam rei alienæ habuerunt, vt poſt dicetur. Denique iuris præſumptione cenſeantur, ſucceſſores non modo forma & iure tenere rem, quo defunctus tenuit, *leg. neque, de vſufruct.* vbi Doctores, Franciſc. Balb. *tractat. præſcript.* 4. *parte.* 4. *part principal. quæſt.* 11. *numero decimo quinto.* Da auch dißfalls die von H. præſcribirt haben ſollen / ſo müſten ſie etwan directum oder vtile dominium haben præſcribirt / Cum dominium in directum † & vtile tantum diuidatur, Bar- 29
tol. *leg. ſi quis*, §. *domina*, *numero quinto, de acquirend. poſſeſſ.* Matth. de Afflict. §. *ſi quis per* 30. *notab.* 5. *numero tertio.*

Nuhn haben ſie directum nicht præſcribirn können / quia hoc animo non poſſederunt, vtpote, cum tanquam creditores, vel ad ſummum vt vaſalli poſſederunt, *leg. pignori, de vſucap.* qui directum dominium † contra Dominum nunquam præſcri- 30
bunt, *leg.* 2. *cum ibi not. Codic. de præſcript.* Balb. 4. *part. quarta partis prin. ip. quæſt.* 12. *in princip.* quia non habet poſſeſſionem ad hoc conformem, quæ eſt neceſſaria, Matth. de Afflict. *dict.* §. *ſi quis per triginta annos. in* 4. *notab. in princip.* nec ſibi ipſis cauſam poſſeſſionis mutare poſſunt, *leg.* 3. §. *illud*, *leg. cuius bona.* 19. *de acquirend. poſſeſſ. leg. cum nemo.* vbi gloſſ. *Cod. eodem titul. leg.* 2. §. 1. *de pet. hered. leg.* 1. §. *vltim. pro donat.* & præſcriptioni hic ſemper † obſtitit recognitio di- 31
recti dominij, quam ex literis omnibus ineſtiturarum continuo, & ſucceſſiue apparet factam, eoque præſcriptionem impediiſſe, *leg.* 2. *Codic. de præſcription. triginta annor.* Bartolus & alij *in authent. perpetuo. de S. Eccleſi. & in lege competit, Codic. de præſcrip. triginta annor.* Bartolus & alij *in authentic. perpetuo.* Caſtrenſ. & Salycetus *in leg. neque.* per illum textum *Codic. de vſufruct.* vtpote, quæ oſtendat ciuilem poſſeſſionem † eſſe penes Dominum, non apud va- 32
ſallum, gloſſa magna *ad fin. leg.* 3. §. *ex contrario, de acquirend. poſſeſſ. & in lege ſi vt certo*, §. *ſi duobus, Digeſt. commod.* Socinus iunior. *lege prima, numero ducenteſimo ſexageſimo octauo, de acquirend. poſſeſſ.* quæ ſola ciuilis cauſat vſucapionem, non naturalis, Bartolus *leg.* 1. *numero octauo*, & ibi Doctores præſertim Socin. iun. *numer.*

numer.263.264 cum ſeq.de acquir. poſſeſſ. Bartol. Iaſ. &
Dd. *in leg. clam poſſidere, § qui ad nundinas, eod. tit.* eoq;
nec contra talem poſſeſſionem ciuilem, creditor,
vaſallus aut alius, qui naturaliter tantum poſſidet, v-
ſucapere poteſt, Iaſ. *leg.3 §. ex contrario, numer.25 de
acquirend. poſſeſſ. & in l. 1.numer.* 45 poſt gloſſ. *ibi verb.
præſcriptionem, C. de ſeruis fugit.* Didac. Couarr. *in cap.
poſſeſſor, in princip. numer. 7. de regul. iur. in 6. part. conſilio
centeſimo decimo tertio, numero vigeſimo ſexto. vol. 1.* præ-
cipue contra ipſum Dominum fundi, *dicta lege ſecun-
da*, contra quem nā mille quidem annis, vaſallus vel
emphyteuta ex hac ratione præſcribit, Speculat. *de
locat. §. nunc aliqua, verſ. 44. & verſic. 46. numero 56.*
quem refert & ſequitur Math. de Afflict. *leg. 1. nu-
mero trigeſimo nono, de controuerſ. inter maſcul. & fœmin.
de beneſic.* Panorm. *c. ad audientiam, numero decimo quin-
to, de præſcript.* Iaſon *leg. 1 num. 44. C. de ſeru fugit.* Balb.
*in tractat. præſcript. in 4. part. 4. part. principal. quæſtion. 11.
numer. 4. & in 3. part. 3. part. principal. quæſtio. 3. numer.
1. & 2.*

Dato etiam, quod vaſallus ſeruitia non præſtat,
quia præſumitur ad ea ſemper eſſe paratus, & ſic do-
minus ſupereſt in q. poſſeſſione, Aluarot. *in c. licet, 2.
nocab. ſi de feudo fuer. controuerſ. int. maſcul. & fœmin.* la-
te Balb. *de præſcript. 4. part. 4. part. pr.* Nam non poteſt
non eſſe in mala fide, qui Dominum recogno-
ſcit, *dict. leg. 2.* nec ſcit ſe non eſſe Dominum, *leg. vlt.
Cod. vnde vi.* & præſertim vbi per ſcripturam Domi-
33 no ius luendi eſt reſeruatum, quia ſemper † ſcri-
ptura loquitur, *leg. Arrians, in fin. cum ibi notat Cod. de
hæred.* Baldus *l. ſi qua dou. numero decimo quarto, verſic.
ex quo in actu & ſcriptura ſemper perſeuerantia, Cod.
de teſtibus.* Zaſ. *leg. cum lex, nu. 3. & 4 de legib.* quam hic
ſemper penes ſe habuerunt die a H. & adhuc habē',
vt hoc ignorare nō potuerint, cum ex ſcriptura ſe
informare potuerint, *leg. 1.* vbi Dd. *de procurat.* & ex
quo cauſatur mala fides, per notat. Panorm. *numero
4.* & Doctorum, *c. ſanctorum, cap. ſi diligenti. de reſcrip.*
Bar. *numer.* 16. Balbus *part. 3. numero vigeſimo ſecundo,
in leg. Celſus, de vſucap. & in tract. præſcrip. 3. part. 3. part.
34 princip. quæſt. 4. numer. trigeſimo quinto*, quæ nihil ali-
ud eſt † quam conſcientia iuris alieni, *leg. item ve-
niunt, §. petitam, verb. nam vbi ſcit, incipit eſſe mala fi-
35 dei. de petit. hæred.* Balb *d. l. Celſus, par. 3.*

Ea autem impedit † omnem præſcriptionem
non tantum rerum quarumcunq; corporalium, *au-
thent. malæ fidei, leg. 2. cum ibi not. Cod. de præſcriptio. long.
temp.* etiam feudalium, Mat. de Afflict. *c. 1. §. ſi quis
per triginta annos, in 1. notab. libr. 1 & 3.* & ibidem Lau-
danſ. refutata Bald. opinio. *numer tertio, ſi de feud. de-
funct. controuerſ.* Balb. *de præſcript. 4 part. 4 part. prin-
cip. num. 2. & 22.* Molin. *in conſ Pariſ. tit. 1. de feud. §. 7.
n. 3.* Verum etiam obligationum & iurium incorpo-
ralium quoq; præſcriptionem triginta annorum, vt
hanc communem aſſerit Dec. *conſil ducenteſimo quin-
quageſimo ſeptimo, non expedit. numer. quinto,* Franci-
ſcus Balb. *tractat præſcript. part. 1. 3 part. princip. quæſt. 13.
numer. 1.* Couarr. *cap. poſſeſſor. 2. part. § 8. numer. 3. 4.* &
confirmat Tiraquell. *in retract. conuent. §. 1 gloſſ. 1 nu-
mero vigeſimo, & de præſcript. § 1. gloſſ. 2. verb. à bonæ fori.*
36 quæ ſola præſcriptio † triginta annorum habet lo-
cum in re feudali, qualis hic eſt non aliqua minor,
etiamſi de præſcriptione rei ſoli, non iuris incorpo-
ralis agatur, gloſſ. & Dd. *capit. 1. §. præterea, de capit.
Corra.* Franciſc. Balb. *de præſcript. 4. part. 4. part. prin-
cip. quæſt. 12. principal. numer. 12.* late Molin. *de feud. §.
7. numer. 8. iam mult. ibi allegat.* atque adeo impedit
etiam † & interrumpit, mala fides ſuperueniens, 37
præſcriptionem temporis immemorialis, gloſſ. *cap. 1.
verb. niſi,* vbi Franc. *numer. 14. de præſcript. numer. 6.* An-
gel. *§. Furtiua, numer. 1. Inſt. de vſucapio.* Calca. *conſil. 6.
in fin. conſil. 59. numer. 6. deciſ.* Neapolitan. 368. *in cauſa.
numer. decimo.* Franc. Balb. *tract. præſcript. 2 part. 2. part.
principal quæſtio. 6. num. 20.* & hanc communem aſſe-
rit Crauett. *de antiquit. temp. part 4. §. tuam num. 19.* Pa-
riſ. *conſ. 26. numer. 21. conſ. 101. numer. 113. lib. 1. conſil. 66.
num. 128.* & ab ea non eſſe recedendum in praxi fa-
tetur Couarr. licet contra diſputet, *c. poſſeſſor, parte 2.
§ 8 num. 3. cum ſeq.* Idque præſertim iure Canonic. *c.
vltim.* vbi omnes Dd. *cap. vigilanti, c. de quarta, de præ-
ſcript. c. 1. eod. tit.* Bald. *in l. ſi quis diuturno. numer. 1. 2. 3. ſi
ſeru. vend.* Caſtr. *leg. ſi aquam, num. 2. C. de ſeruitut.* Balb.
tractat. præſcript. 1 part. 4. part princip. quæſt. 2. num. 2. Cæ-
pol. *de ſeruit. ruſtico. prædio, cap. 14 num. 7.* Crauett *de an-
tiquit. temp. parte 4. §. abſolutè, num 30.* Alex. *conſ. 99. nu.
5. vol. 4.* Quod in præſcriptionibus, vtpote materia
peccati & conſcientiæ, in foro ciuili hic obſeruatur,
Balb. *tractat præſcript. in 2. part. 4 part. principal. quæſtio.
2. numer. 2.* Alexand. *conſil. 49. numer. 5. volum. 4.* &
Cæpol. *de ſeruit. ruſtico. prædio cap. 24 numer. 7.* Decius
conſil. 144. mature, numer. 4. Et in terminis, quod cre-
ditor contra Dominum non præſcribat, quia non
poſſideat & ſit in mala fide firmat Bald. *in rubr. ex-
tra, de præſcript. numero vigeſimo primo,* per text. expreſ-
ſum, *in l. pignorari, 13. de vſucap.* & optimum textum,
in leg. nec creditores, 9. Codic. de pignorat. action. vbi o-
mnes Dd.

So haben auch ferner die von H. vtile domini-
um nicht præſcribirn können/ ſintemal ſolche præſcri-
ptio entweder wider die Hertzogen zu Sachſen / als
rechte eygenthumbs Herrn / das ſchloß vnd ſtatt S.
oder aber wider die G. S. als Creditorn hypothecaſ-
sium, lauffen müſſen.

Ob nuhn wol nicht ohn/ quod qui titulum à tertio
quodam habet, feudum meum contra me præſcri-
bat, quoad vtile dominium tanquam emphyteuta
ſeu feudatarius: So hat dannoch ſolches nur in dem
fall ſtatt / quando poſſeſſor ignorat me eſſe Domi-
num directum, Balb. *de præſcript. in 4 part. 4. par. princ.
quæſtion. 11. num. 4.*

Aber in vnſern fall haben die von H. viel gewuſt/
daß die löbliche Chur vnnd Fürſten zu Sachſen diß-
falls directi Domini geweſen / alldieweil jhren Chur
vnnd Fürſtlichen Gnaden ipſis ſcientibus & conſen-
tientibus, außtrücklich vorbehalten worden/ wie dañ
die Verſchreibung ſo ſie bey jhnen gehabt / ſolches
klärlich mit ſich bringet / vt mala fides eorum im-
pedierit omnem præſcriptionem, *dict. cap. fin. de præ-
ſcript.* etiam immemorialem, vt ante dictum eſt:
Non enim præſcribitur † feudum ſiue contra do- 38
minum ſiue contra alium tertium cum mala fide,
vt eſt communis, contra Bald *in dicto § ſi quis, per 30.
annos.* vbi Math. de Afflict. notabil. *numero primo,
& tertio,* Laudenſ. *numero tertio,* Molin. *in conſuetu-
din. Pariſienſ. §. 1. gloſſ. 7.* Franciſc. Balb. *4 part. 4.
part principal. quæſt. duodecima, in princip. numer. 1. 2.
per tot.*

Gleicher geſtallt haben die von H. wider wolge-
dachte G. S. vtile dominium nicht præſcribirn kön-
nen/ ſintemal die G. in dem 44. Jahr gar keine erb-
ligkeit am S. gehabt / ſondern das dominium in
jetztgedachtem 44. jar allererſt daran erlangt/ vt pro-
inde tale ius, quod dum tu comites non habuerunt,

præſcriptione illis tolli non potuerit: priuatio enim
39 habitum † præſupponit. *l. natura, § teſt. de iniuſt. & rupt. teſt. leg. de.em, de verb. obligat.* Balb. *de præſcript. 4. part. 4. part. pr. quæſt. 9. num. 3* Non poteſt, inquiens,
40 dici † præſcriptione ſublatum, quod non fuit in actu & poteſtate cauſatum, Henning Gœden *conſil. vltim. de præſcrip. pignor. 227. 264* & paſſim. So ſeynd ferner auch ab anno 44. da die Erbligkeit deß ſchloß vnnd ſtatt S. an das G. H. S. kommen 30. jar/welche de iure communi ad præſcribendum vtile dominium, *cap. 1. § ſi quis per 30. ſi de feud. defunct.* viel weniger 30 jahr / jahr vnnd tag / ſo de iure Saxon. darzu erfordert worden / *art. 29. lib. 1.* biß daher nicht verfloſſen/ daß alſo argumento à ſufficiente partium enumeratione ducto nothwendig erfolget / daß diſſfalls keine præſcriptio verhanden / daß es alſo allhier denen von H an allen dreyen ſubſtantialibus an einer rechtmäſſigen beſtändigen præſcription mangelt/nemlich an dem Titel/ beſitz vnd guten glauben / quorum vel vno nedum omnibus deficientibus, deficit ipſa quoque præſcriptio, Iaſon *leg. 1 num. 40. & 41. Cod. de ſeruis fugit.* Balb. *de præſcr. 3 part. 3 part. pr. q. 3. n. 7. & 8, cum ibi allegat.*

Vnd ob wol ohne das die Verjärung/ſampt jhren nothwendigen qualiteten nicht vermutet wird / ſondern dargethan muß werden von den jenigen /ſo ſich damit wöllen behelffen / *c. 1.* vbi not. Philipp. Franc. *notab. de præſcript. num. 6 cap. veniens, c. auditis, extra eo.* Eoque tales defectus præſcriptionis eo ipſo probentur, quia non probetur contrarium.

So ſeyndt doch auch vber das dieſe angezogene mängel allhier augenſcheinlich verhanden/wie oben außgeführet/vnnd wann auch ſchon wider wol vnnd mehrgedachten Graffen S. eine verjärung verhanden were / ſo köndte daſſelbe das löblich Hauß zu S. Gerechtigkeit vnnd directo dominio nicht ſchädlich ſeyn.

Ex quo præſcriptio, quæ decurrit contra vtiles dominos vel poſſeſſores, (quales hic fuerunt C. S.) non præiudicet iuri Domini directi, § *quid ergo*, vbi Bald. & Dd. per illum textum *de inueſt. de re alien. fact.* Balb. *in tractat. præſcript. 4. part. princip. quæſt. 10. numer. 2.*

Weil dann darauß zuſchlieſſen / daß S. an jhm ſelbſt/ als ein vnbeweglich Gut oder ein Lehengut/nit habe können verjärret/noch wider den löblichen H. S. vnd wolgewelten G. S. von denen von H. præſcribirt werden / vnd da es gleich wider jhre Gnaden præſcribirt were / daß ſolches dem Chur vnnd Fürſten zu Sachſe vnnachteilig: Als will auch weiter darauß erfolgen/daß wann ſchon die Widerlöſung allhier verjäret were / daß demnach die rei vendicatio dem dominio frey vñ offen ſtünde/*gl. l. pign. verb. alieno, in fin. de vſucap.* Ang. § *actionum, numero ſexageſimo. Inſtitut. de action.* Et quod exceptio præſcriptionis iuris luendi quam obijcere vendicationi poteſt, poſſeſſor recte eliderETur per replicationem, qua ſors offeretur, & cui iuri per modum exceptionis competenti nunquam præſcribitur, vt poſt dicemus & tradit eandem practicam Ang. § *actionum, num. 60.*

Wiewol es auch an dem orth / daß die Widerlöſung allhier nicht verjäret / noch auffgehaben es ſey Pfandtsweiß oder durch einen Widerkauff S. anfänglich von dem H. S kommen. Sed etſi ponamus hic emptionis titulum ſubeſſe, tamen, cum fuerit reuocabilis, non poterit cauſare talis titulus præſcriptionem, vt antedictum eſt, & poſt amplius
oſtendetur, etſi enim diſputabilius eſt, an pacto † re- 41
trouendi rioois præſcribatur in venditione, vbi fere videtur communior eſſe, quod præſcribatur, vt per multa probat Anton. Gabriel. *in tractat. regul. lib. 1. titul. de præſcript. concluſ. 6. per tot.* Tiraquellus poſt longam diſputationem & recitatas omnium Doctorum ſententias, *in tractat. conuent. §. 1. gloſſ. 2. numero vigeſimo nono.*

Tamen ex contractu † pignoris quem hic ſubeſſe 42
ſuperius oſtenſum eſt, nō præſcribi iuri offerendi, & luitionis, cū nō ſit ius præſcriptibile, ſed mera facultas, non æque eſt dubium, imo communius hoc tenetur, vt tale ius offerendi vel luendi nullo tempore præſcribi debeat. Quemadmodum ibidem teſtatur Gabriel. *præallegat. in concluſ. 2. verſicul. tenendo.* primariam opinionem tanquam magis communem, Cynus & veterum, quos allegat, Martin. Roger. *in leg. cum notiſſimi, Cod. de præſcript. triginta annor.* & ibidem Oldrad. Salycetus, text. expreſſus *in leg. creditorn,* vbi Doctores contra gloſſ. id tenent. *Cod. de pignerat. act. o. & dicta lege, cum notiſſimi.* Bartol. Albert. Fulgoſ. & alij *in leg. ſi rem, §. omnis, de pigneratit. actio.* Bartol. Caſtr. *in leg. qui pignus, de vſucap.* Aluarot. *capitulo vnico, numero 2. de feud. dat. in vicem leg. commiſſ.* Canon præſertim Panormitanus, Baldus *capitulo, quamuis. § fin. vt lite non conteſt.* ſubiungens hoc maxime procedere iure Canonico propter malam fidem creditoris, ſine qua nulla hoc iure procedit præſcriptio, *capit. fin. de præſcript.* & hanc vt magis communem nonnem firmiſſimis rationibus confirmat, & ſequitur Henning. Gœd *conſil. vltim. de præſcript. pignor. numer. ducenteſimo quinquageſimo octauo, cum multis ſequentib.* & addit *numero trigeſimo primo,* notabile verbum, de conſuetudine communi Germaniæ tales luitiones, non obſtante vlla temporis præſcriptione admitti, eoque in dubijs interpretationem, conſuetudine receptam, eſſe ſequendam, *capitulo cum dilectus, de conſuetud. rs. leg. ſi de interpretatione, de legibus,* cum alijs per eum allegat.

Doctori aut illuſtri † præſertim tali, pignora- 43
titia de conſuetudine teſtanti, eſt credendum, Iaſon *lege prima. numero ſexageſimo ſecundo, & leg. vltim. numero quinquageſimo octauo, Cod. de iure emphyteut.* ex doctrina Bartoli *leg. de quibus, Digeſt. de legib.* ſo wirdt auch demſelben nach nicht allein am Cammergericht geſprochen / vt teſtatur Mynſinger. *centuria prima, obſeruatione decima ſexta, centuria quarta, obſeruatione decima quarta* ſondern auch auff dem Sächſiſchen boden/ wie Henning an berührtem orth angezeiget/als am obern C. F. S. Hoffgericht. Itaq; in ambiguis autoritatem rerum perpetuo iudicatarum, & quod retro ſeruatum eſt, attendi conuenit, *l. ſi de interpretatione, cum legib. ſeqq. D. de ll.* pro qua opinione faciunt etiā expreſſe iuris rationes, quod videlicet ius luendi pignus conſiſtat in mera facultate, Bartol. *l. vnic. de condict. ex lege* Balb. *de præſcript. 4. part. 5. part. principal. in numer. 3.* propterea quia permittitur debitori facere (hoc eſt, luere) pro conſeruatione ſui iuris iam ante quæſiti, nempe dominij, quod eſt facultatis meræ, *leg. cum res mandata, Cod. mandati l. ſi conſtante, §. maritus. ſol. matr.* ſicut contra iuris eſt, quādo permittit lex aliquid facere, pro acquiſitione iuris de nouo, quia hoc non eſt meræ facultatis, verum etiam iuris præſcriptibilis, vt declarat Bartol. *l. 1. num. 6. cum ſeq.*

de con-

de condict. ex leg. Ang. conſ. 54. tali, num. 3. & 4. Bald in præſcript. pr. aall. loc. numer. 3. & 4. Bald. conſ. 51. ſcripſit e-
44 num 30. cum ſeq. volum. 2. Quæ vero ſunt † meræ facultatis, non præſcribuntur, l. viam public. vbi glo. Bart. & Dd. de via pub. Panorm. c. ex parte, in fin. de conceſſ. præbend. late Franciſc. Balb. tract. præſcript. 4. part. 5. part. principal. per tot. vbi multis idem exemplis declarat, quæ liberi ſunt arbitrij ſeu voluntatis, cui non præſcribitur, gloſſ. l. 1 verb. communi diuidundo, Cod de annal. except. Bald. & Dd l. cum notiſſimi. in fin. princip. C. de præſcript. 30. annor. & in l. partes. vbi Salycet. Iaſon & alij, poſt gloſſ. ibi Cod. de pact. Barba. dict. conſil. 51. Franciſc. Balb. de præſcript. præall. in loc. numer. 5. & 6. quam rationem vnam & inconuincibilem, in hanc quæſtionem dicit Henning. God. conſil. vltim. de præſcript. pignor. numer. 282. verſic. præterea facit ratio inconuincibilis. Ad hæc iſta redimendi facultas reſeruata D.S. mere eſt poteſtatiua, quando ſcilicet, velit redimere, ſed facultati implendi conditionem poteſtatiuam nunquam præſcribitur, l. ſiue quoq. §. vltim. de hæred. inſtit. leg. vltim. C. de condict. ex l. tum actio pignoratitia, cui adhæret, ius offerendi compet. debitori, ſoluto demum debito, imo, non naſcitur ante principalem ſortem diſſolutam, gloſſ. verbo pignoratitia, in § actionum, Inſtitut. de actio. ſed quod
45 nondum eſt † natum, præſcribi non poteſt, §. ad hæc, Cod. de annal. except. vbi Baldus & Salycetus leg. vl-
46 tim. de iure dom. imp. quia priuatio † præſupponit habitum, dicta. leg. decem, de verbor. obligation. leg. nam ſi, de iniuſt. rupt. teſtament. & hac ratione manent in iſta opinione, Caſtr. numer. 3. & Dd. dict. leg. pignoris. de vſucap. Franciſc. Balb. in 4 parte, 4. part. principal. quæſt. ſecunda, numero ſecundo. quam pluribus perſequuntur gloſſ. Bartolus & Salycetus, poſt gloſſ. dicta lege prima, C. de an. except. Henning. Gœd. conſil. vltim. numer. ducenteſimo trigeſimo octauo, & ducenteſimo ſexageſimo quarto, & ducenteſimo nonageſimo, & Baldus conſil. o treceenteſimo quadrageſimo ſecundo, libr. 1. & ad idem alias complures rationes allegat Henning. d. c. vlt. num. 212. vſque adeo, num. 319. quæ cum ſint omnibus harum regionum pragmaticis notæ, mihi ad commemorandum hoc loco non ſunt neceſſariæ.

Zuſetzen daß auch allhier keine Verpfändung/ ſondern ein beſtändiger Widerkauff vorhanden were/ ſo köndte dannoch/ nach gemeinem wahn der Rechtsverſtändigen dieſelbige auch nicht preſcribiert werden/ vt per plura Purpurat. in l. petens, numero decimo, cum ſeq. C. de pact & ibid. Alciat gloſſ. 1. in fin. docens hanc æquiorem & tutiorem conſcientiæ & in tribus rubric. de præſcript. numer. 64. vbi addit, hanc tanquam æquiſſimam in praxi tenendam, Fabian. in tractat. empt. in 2. quæſtio. princip. Crotus, in repet. leg. nemo circa fin. de legat. 1. Ioann. Igneus in rep. leg. in cognitione, numer. 76. vſque ad num. 173. ad S.C. Syllan. Chaſſa. late rubr. 5. des Rendes, §. 1 gloſſ 1 num 10. vbi dicit, hoc eſſe cõmunius & verius, in conſ 11. n 10. cum ſeq. & qui per tot. Fulgoſ. conſil. 123. Barbat. conſil 51. num. 25. libro 1. Paul. conſ. 92. in princip volum 3. Gœd. conſil. vltim. numer. 235. cum ſeq. & alij, quos allegat & cumulat Tiraquell. de retract. conuent §. 1. gloſſ. 2 numer. 15. 16. Anton. Gab. lib. 5 reg. 9. falſo Philippo Portio adſcribuntur, concluſione 6. numer. 6.

Fürnemlich wann prægnantes clauſulæ, wie allhie vorhanden/ vt quandocunque wann vnnd ſo offt er wil/ &c. leg. quod ſi nolit, § ſi quid ita venierit, de ædilit. edict. vbi Baldus & Angelus notat. Quod vbi in promiſſione ponitur verbum quandocunq́, vel perpetuo, non curtat præſcriptio ſtatutaria vel legalis, l. ſi. cum gloſſ. de concuſſ. l. 1. C. ne rei dom. Angel & Imol. leg. 1 de vſucapio Cæpol. conſ. 68. & 75. Barbat. conſ. 53. in fin. libr. 2. conſil. decimo octauo, libr. 3. Socin. conſ. 86. in cauſa in fin. libro primo. Tiraquellus præallegat. loc. numer. decimo
ſeptimo. 47

Nam in contractibus † non debent, cenſeri verba ocioſe appoſita, Baldus in rubric. Cod. de contrahen. empt. q. 9. Eſſent autem hic ocioſa, niſi excluderent præſcriptionem, & quando ſunt apta ſignificare infirmitatem, tunc infirmitas adimitur, leg. cum qui-
dam, de vſur leg ſi ita ſtipulatam. vbi Bartol & Imol. de fi- 48
deiuſſorib. Illa autem † verba quandocunque, quoties, toties, important infirmitatem. Bartol. Imol. Alexan. in l. qui bona, § fin. de damn. infect per l. 1. § t. verb. toties. quoties, ſi fam. furt. feciſ. dicat. ergo excludit omnem præſcriptionem, vt per multa Tiraquell præall. loc. numer. 18. & Henning. Gœd. conſ. vlt. de præſcript. pig. n. m. 270. 271. 272.

Vnd auch ob wol die gegenmeynung/ pro communi gehalten wirdt/ per Iaſon. Dec. n. 8. Iac. de S. Geor. num. 17. in l. petens, Cod. de pact. leg. ſi mater, in fin. Codic. de inſtitut. & ſubſtitut. & alios, quos annumerat Tiraquel. præall. in loc. num. 1. 2. 3. 4. 5. 6. cum ſeq. & 29. Ant. Gabriel. dict. libr. 5. de præſcr. concluſ. 6. numer. 1 2. 3. 4. 5. 10.

So iſt auch die vorige mit beſſerm grunde fundirt/ vnd wird auch im löblichen gebrauch gehalten/ vnnd darnach wird geſprochen beydes im Cammergericht/ wie Mynſinger. bezeuget/ obſeru. 1. cent. 1. vbi dicit, et-
tamſi centum annorum † tempus interueniſſet, ta- 49
men contra pactum retrouenditionis non admitti vllam præſcriptionem, iuxta opinionem gloſſatorum antiquorum & modernorum communem, in leg. cum notiſſimi. §. ſed cum illud, Cod. de præſcript. 30. annorum.

Als auch auff S. boden in S. Oberhoffgericht/ wie kundbar vnd notorium. auch ſonſten im gantzen H. Reich/ vnd deſſelbigen ober vnd nider Gericht, wie der berühmte D. Henningius bezeuget/ d. conſ. vltim. numer. 202. cum ſeq. vbi dicit, quod per hoc falcem ad radicem ponat, ergo hæc opinio eſt tutior pro anima, & ſeruat cuique ſuum & excludit delictum, nempe malam fidem, ſecundum cap. vlt. de præſcript. Ideo in dubio eſt attendenda, Clem. ext. de verb. ſignif. c. nu. de ſponſal. duo. Imol. cap 1. de nou op n nu. Henning. Gœd. in terminis ſupraall. loc. de præſcriptio. num. 64. & Tiraquell. num. 20 maxime, cum conſeruet cuiq; ſuum. So ſeynd auch andere treffliche text vnd rationes, ſo dieſe meynung ſtattlich bewehren/ als l. quod ſi nolit. §. ſi quid ita venierit. ff. ædilit. edict. quam præcipuum huius opinionis fundamentum vocat Tiraquel. de retract. conuen. § 1. gloſſ. 2. numer. 26. Nam ibi traditur, licet actio redhibitoria ſit, ſua natura temporalis & trimeſtris, quod tamen perpetua ſit, ſi conuentum ſit, vt in perpetuum redhibitio fiat, per quem text. in hanc ſententiam concludunt, quod ſcilicet retrouenditionis pacto non præſcribatur, Socin in conſil. trigeſimo ſexto, in ca. circa. fin ver ſecundo probatur libr. 1. & conſil centeſimo ſexageſimo ſexto, libr 2. Barbat conſil. 53. præclare circa fin. verſic. vnde multum. lib. 2. & late dict. conſil. decimo octauo, libr. 3. Cæpoll. caut. 68 ſi Petrum, num 5. in leg. ne. creditores. Cod. de pign act. l. 1. cum. gl. ff. de conceſſ.

Item/ daß die von H. gewuſt haben vnnd wiſſen

ſollen / auß irer eigenen Verſchreibung vnd Lehens-
brieff / (paria autem cenſentur ſcire vel ſcire de-
bere, *leg. quod te, ſi cert. petat.*) daß dem löblichen Hauß
zu Sachſen dieſe widerlöſung vorbehalten / cum au-
tem ſit in mala fide, habens conſcientiam rei alie-
næ, vt ſupra deductum, ſequens eſt, quod præſcri-
bere non potuerunt, cum vt ſupra dedoctum eſt,
50 mala fides † præſcriptionibus obſtet, vt in hac ipſa
quæſtione tradit Balb. *4. part. 5 part. princip. quæſt. 3.*
numer. 2. per communem doctrinam *in cap. vltim. de*
præſcript.

Atque adeo etiam præſcriptioni immemoriali ſe-
cundum communem, velut ante eſt oſtenſum, quā
ſeruari in Camera Imperiali, teſtatur Mynſinger.
obſeruat. 6. centur. 4. Et per hanc rationem ita in hac
diſputatione, concludit Fabian. *de emption. & vendit.*
c3. quæſt. 7. q. principal. per tot. Tiraquell. *de retract. con-*
uent. §. 1 gloſſ. 2. numer. 10. quia, inquit, emptor qui
promiſit reuendere, quandoquidem ſciat ſe ad id
obligatum, nullo tempore præſcribit, quia ſemper
eſt in mala fide. Deinde ſi hoc caſu curreret præ-
ſcriptio, eſſet decipere venditorem, qui alias non
vendidiſſet, niſi ſibi perpetuo redimere liceret ex
conuentione. Talis autem deceptio non eſt ad-
mittend., *leg. vltim. Cod. de pact. int. empt. in verb. cum e-*
nim. Venditor non alia l. ge ius ſuum transferri paſ-
ſus ſit, niſi tali fretus conuentione, quomodo ſcien-
dum eſt, aliquam captionem ea vana pati eum in-
terpretatione. *leg. 1. §. magiſtrum, 5. verb.* alioquin
contrahentes deciperentur. *ff. de exercit. actio.*

Nec actus operari debet vltra intentionem agen-
tium, *l. cum omnia, ſi cert. petat.* Præterea huiuſmodi
pactum collatum eſt in liberam voluntatem & po-
51 teſtatem venditoris, ſed iis † quæ liberæ ſunt volun-
tatis, & facultatis non præſcribitur, vt ante proba-
tum eſt ea *l. viam, de via pub. cum ſimilib.*
52 Ieu & facultas † adimplendi conuentionem
poteſtatiuam, nullo tempore præſcribitur, *leg ſeruus*
quoq. §. vltim. de hæred. inſtit. leg. vltim. de condit. inſt. er-
go nec iuri redimendi, quod ſub conditione pote-
ſtatiua contractum eſt, vt in caſu præſente, Bartol. *d.*
l. pignori. in fi. de vſucap.
53 Poſtremo nullum verbum † in contractibus
debet cenſeri otioſe appoſitum Bald. *in rubric. C. de*
54 *contrahend. empt. quæſt. 9.* ſed hoc verbum † *quandocun-*
que, & ſimilia, in pacto retrouenditionis appoſita
ſunt omnino otioſa, ſi non operantur, & facultati
præſcribatur, Tiraquell. *d. § 1. glo. 2. numero vigeſimo ſe-*
cundo, & alias, & ad idem plures rationes adducit Ie-
gneus *in dicta lege, cognitione, de S. C. Syllan.* Barbat. *d.*
conſilio quinquageſimo primo, libr 1. & conſil. vigeſimo ſe-
cundo, libro quarto. Chaſſan. *dict. conſilio vndecimo*, quas
omnes recenſere ſtudij fuerit infiniti, vt ſatis eſſe de-
beat, ex multis præcipuas hic adduxiſſe.

Ex quibus omnibus concludendum, ne huic
quoque retrouenditionis pacto, præſcribi poſſe,
præſertim in terminis noſtris, vbi ea expreſſe poſitum
eſt in conditione poteſtatiua, vt patet ex inſtrumen-
to Anno 1426. Idque nedum 30. vel quadraginta
annis, ſed ne tempore quidem immemoriali, cum
eædem vtrobique militent rationes, vt idem ius
quoque eſſe debeat. Ita in terminis de præſcripti-
one immemoriali, quod hoc pactum non tollat gl.
clemen 1. verb quantumcunque, de ſerv. corrupt. & clem ſi v-
na. verb. quamuis, de rebus eccleſiaſt. non alienand. Ioann.
Andr. *in cap. cum inſtantia* & Panorm. *ibidem, in 4. no-*
tab. de cenſib. per illum textum *in verb. non meminerim.*
vbi etiam Felyn. *extra de præſcript. & in cap. ſuper eo et-*
iam. per illum textum *de paroch.* Franciſ. Aretin *l. cum*
ſtipulatus ſum à procuratore. in 6. de verb. obligation. Ripa
l. quo minus, nu. 103 de flum ea Bald. *in d. l. omnes, C. de præ-*
ſcript. 30. annor.

Darvon dißfalls weiter zu diſputiren nicht noth-
wendig / dann wann ſchon die widerwertige meynung
dieſer ſolte vorgezogen werden: Et ſic concludatur,
quod pacto retrouenditionis præſcribi poſſit: So
köndte doch ſolche præſcription allhier den G. S. nit
vorgeworffen werden / ſintemal es in jhrer Gnaden
macht nicht geſtanden / die loßkündigung zuthun / es
were jhnen dann durch die Hertzog zu Sachſen ab-
gekündiget worden / wie dann angeregte Verſchrei-
bung / deß tauſent vierhundert ſechs vnd zwantzigſten
jahrs klärlich außweiſet.

Non igitur valenti † agere nulla potuit currere 55
præſcriptio, *leg. 1. § nec autem, Cod de ann. except.* Præ-
ſertim cum hoc impedimentum magis iuris fuerit
obſtaculum, ea iure conuentionali, quod ipſo iure
præſcriptionem impedit, quam facti impedimen-
tum, vt hoſtilitatis, inundationis, peſtis, quod non
quidem ipſo iure præſcriptionem impedit, ſed re-
ſtitutionem contra importet, l. lon § *rurſus, numero*
vigeſimo quarto, Inſtitut. de actio. per *leg. 1. §. ſi quis autem*
propter inundationem, de actio. & leg. ſenatus, ff. de offic.
præſ. Baldus & comm. *capit. non liceat, capitul. tranſmiſ-*
ſa. vbi Panorm *numer. 7 de præſcript* Angel. & Dd. *in l.*
ſicut, C de præſcr. 30 annor. Schurph. *conſil. 61. licet nu-*
mer. 410. centur. 1 & idem in facultatibus obtinere,
ſcilicet, vt impedito iuris & obligationis impedimē-
to, non currat præſcriptio, multis firmat, Matth. de
Afflict. *cap. 1 § ſi quis per 30. ann. num. 2. notab. 2. & 4.*
ſi de feud fuer controu. int. dom. & agn.

Zu dem wann gleich die widerlöſung dißfalls auff-
gehaben vnd verjährt were / quo ad ius agendi, ſo we-
re ſie doch in eile bleiben / vnd vnverjähret / quo ad ius
excipiendi. Nam quæ ſunt † ad agendum tempo- 56
ralia, ea ſunt ad excipiendum perpetua, *leg. iure, in fi.*
de iu. dot. ex c. l. licet. C. de except. Felyn. & Cano. *in cap. ſi*
autem, verſic. temporalia ad agendum, de reſcript. Ideo-
que fatentur omnes etiam illi, qui volunt ius offe-
rendi præſcribi, quod hoc ſolum procedit, quando
cumpetit, per modum actionis: Nec vero, quando
do per modum exceptionis. Bart. & Dd. *l. omnes, d.*
leg. pignori, de vſucap. per leg. Paulus, § 1 quib. mod. pign.
Franc. Balb. *4. part. 5. part. principal. quæſt. 2 numer. 1.* v-
bi dicit communem. Gabriel. Roman. *lib. 5. de præſcri.*
concluſ. 7. num. 3. per Dec. *in l. petens, numer. 5. Cod de pa-*
ctis & conſil 164. in fin. Corne. *in leg. licet, in princip. C.*
de iur. delib. Hottod. *conſil. 139* Zaſ. *volum. 1. conſil. duo-*
decimo. Mant. *conſ 195. in princ* ad idem late Tiraqu.
de retract. convent §. 1. gloſſ. 2. numer. vigeſimonono, &
trigeſimo. Et ſic eſt, quod etiam præſcribitur iuri offe-
rendi, non tantum præſcribatur venditioni rei. Vi-
gl. & Doctores *dicta lege, pignori, de vſucapion.* Ergo
ſemper agere poteſt Dominus rei vendicatione,
vel contra excipientes, de præſcriptione replicare,
quo caſu, quo ita eſſet, excipiens ipſe, debet offer-
re pretium & luere, itaque exceptio, quæ obſtabit
iuri offerendi, non obſtabit venditioni & eius repli-
cationi, quia tunc per modum exceptionis propo-
nitur & infertur luitio.

Nam replicatio † eſt agentis exceptio, *l. 1. § replica-* 57
tiones, de act. cuius, vt dixi, ius † non eſt præſcriptibile, 58
dict. leg. iure. & tum ius luendi non principaliter ve-
nit, quod eſt attendendum, *l. ſi quis nec cauſam, in prin.*
ſi cert.

ſi cert. petat Sed conditionaliter & incidenter, quod
non attenditur ad iudicium mutandum, vel agendi
facultatem impediendam. *l. 3. & 4 C. de iudic.* Ita hane
pulcherrimam practicam tradit Angel. *in §. actionum. Inſt.
de act. num. 6.*

Wann es dann alſo vmb das Schloß S. bewandt/
das es ſampt der wiederlöſung je vnd allewege in bo-
nis des löblichen H S. blieben / vnd durch einige ver-
jährung nie darvon kömen vnd verendert ſey/ ſo muß
auch davon weyter folgen/das J. C F G. Anno 44.
ſolche gerechtigkeit vnd erbligkeit / krafft H S. haben
59 mügen cediren vnd aufftragen/ nihil enim tam † cō-
ueniens eſt æquitati naturali, quam volūtatem Do-
mini volentis, rem ſuam in alium transferre, ratam
haberi, vt dicitur in § *per traditionem Inſt. de rer. diuiſ.* &
60 rei ſuæ † quiſq; moderator eſt & arbiter, *l. à ſi à partn.
quis manum. l. in re. C. mandat.* Itaq; proprium eſt do-
61 mini † poſſe rem ſuam alienare, & pro libitu diſpo-
nere, *l. ſomuia. §. illud.* vbi Bald. *Codic. de ſecund. nupt.*
Bart. *num. 4. in l. ſi quis. §. differentia. de acquirend. poſſ. ff.*
late S-huip. f *conſ. 50. viſis num. 1. cum ſeq. centur* 1. Qua-
re etſi actiones directæ cedi non poſſunt nec diuel-
li ab obligationibus, tamen ſecus eſt in dominio et-
iam directo, quod transferri & cedi poteſt, vt per
multa Iaſ. *l. 1 in princ. num 10 & in 2. lectur. num. 20 ff.
ad S. C. Trebellian.* & in terminis, quod debitor Do-
minus rei, rem ſuam oppignoratam cedere aut ven-
dere poteſt omnino inuito creditore, qui rem hy-
pothecatam tenet, eſt textus *in l. ſi debitor 11. Codic. de
diſtract. pign.* multo ergo magis creditori ſuo, qui ha-
bet rem obligatam, ſicut comites dictum caſtrum à
domo Saxonic. habuerunt, ius omne ſuum cedere
poteſt, vt eſt textus *in l. ſi Dominam. 13. C. de oigner.* Sed
& quod tale ius redimēdi cedi poteſt, traditur com-
muniter *in l. 1. § vſuſructuarius de oper. non. nunt.* Caſtr.
conſil. 1. videtur. numer. 2 part. 2. Decius *conſil. 164. in fin.
conſil. 614 numer. 23. & in l ſi maritus. Codic. de collat.* la-
te Crau-n *conſil 191. in cauſa numer. 1.* addens ratio-
nem, quia, cum tale ius ſit in hæredem tranſmiſſibi-
le, certum etiam eſt ceſſibile. *l. ſi ex pluribus. ff. de auctor.
tutor. leg. ſi ſtipulatus fuerim.* vbi Bartolus *de verbor. ob-
ligation.* Iaſon *l. ſi conſtante. in fin. ſolut. matrimon.* Dec.
dict. leg. ſi maritus. & quia quodlibet ius recuperandi
poſſeſſionem, alteri cedi poteſt, *l. quod ſi in diem. § In-
lianus. de petit. hered. leg. cum fundum.* vbi Doctor con-
tra gloſſ. *de vi armat.* Balbus *conſil. 166 quia in fin. lib 1.
conſil. 216. fuit. numer. 2. 4. libr. 4. conſil. 309. libr. 3.*
Quia etſi conceedatur hic retrouenditionem fuiſſe,
tamen conſtat & hoc ius, præſertim conuentiona-
le, cuiuſmodi eſt illud, cedi & in alium transferri
poſſe. Paul. Caſtrenſis *conſil. 1. videtur. numer. 2. & 3.*
Alexand. *conſil. 228. Ponderatis. in princip. libr. 6.* Rub.
conſil. 146. circa. num. 2. Molineus *in conſuetud. Pariſ. ti-
tul. 1. §. 13. num. 20.* Chaſſ. *in conſu. Burg. titul 5. §. 1. in
princip.* late Tiraquel. *in retract. conuent. § 1. gloſſ. 6 num.
1. 2. & §. 26. gloſſ. 3 in princip.* Quid dicit hoc neminem
vnquam negaſſe præter vnum Angel. *in l. ad offi num.
De rei vendicatim.* Idque maxime verum in hac cau-
ſa, vbi abſque pretio ceſſio facta eſt, *leg. per diuerſas.
cum ſequent. Codic. mandat.* & non edum litigioſa. *leg.
1. Codic. & in authentic de litig.* & non in potentiorem
aduerſarium, ſed inferiorem, *titul. ff. Codic extr. de
de alien. iud. mut cauſ. fact.* & creditori non extraneo,
atq; ita ex cauſa neceſſaria, non in fraudem alte-
rius, Paulus de Caſtro *conſil. 1. videtur. numer. 3. par-
te ſecunda.*

Darauß dann auch vnwiederſprechlich zu ſchlieſ-
ſen / das ob wohl wolgedachter G. G. nicht kan vor
jhrer G person / die wiederlöſung/ ſo dem löbli-
chen H S. daran zuſtendig geweſen / an ſie bringen/
wie C. F M begnadung klärlich bezeuget / das J. F.
Gn ex hoc iure ceſſo, die loßkündigung zu thun
macht haben / vnd wohl beſügt ſein. Cum non ve-
niat hic, vt vtatur iure ſuo, ſed iure ceſſo & in ſe
translato, & ita ſui auctoris iure ac perſona vtatur,
vt per eam illi liceat, quod per ſe non liceret, *leg. ſi
emancipat.* vbi poſt Bartol. late Iaſon *numer. 5. cum ſe-
quent. Codic. de collat. per capio. penultim. de apellat. & ca-
pit. in ſacris. de ſtipulat.* & idem Iaſon *l. ſi mihi. num. 1. de
legat. 1.* Ceſſionarius enim † vtitur iure cedentis *l. em- 62
ptor.* vbi Baldus *in t. notab. Codic de her. vel act. vent. &
in leg. per diuerſas. quaſtion. 18. Codic. mandat.* eaque
quod ex ſua perſona † non habet, conſequitur ea 63
perſona alterius, *capit auctoritate de conceſſ. prabend. libr.
6. capit. penultim. eod. libr.* Iaſon *dict. l. ſi emancipat. à nu-
mer. 13. vſque ad 24. Cod. de collat.* vt per multa exempla
teſte eodem confirmat, & nominatim vt hæres,
quamuis alias † non poterit venire contra factum 64
defuncti, *l. cum in more. Codic. de rei vendicat. leg. ex qua
perſona. de regul. iur.* Tamen poterit retrahere rem à
defuncto alienatam, quando aliunde, quam à de-
functo illius hoc obuenit, tenent Henric. Boich
*in cap. conſtitutus numer. 4. de in integr. reſtitut. per l debi-
tor. § fin ad Trebellian.* Caſtr. & Doctor. *l. ſi defuncto. C.
ſi in fraud. patron* Euer. *in loc. legal. loc. de tanquam, ſeu re-
ſpectiuu. Ampliat. 37.* vbi etiam in *Ampliat 8.* hanc af-
fert rationem, quod quando plura iura concurrunt
in perſona vnius perinde habeatur, atq; ſi concur-
rerent in perſonis diuerſorum. *per l. tutorum. de his qui-
bus vt ind. § ſi tut. l. ff. de ineffic. teſt. l cum quidam. C. de
adminiſt tut.* Itaq; qui per conceſſionem aliorum iu-
ra quæſiuit, omnium vti iure poteſt, & omnium il-
lorum perſonam repræſentat. *dict. l. ſi mihi.* vbi Iaſon
de legat. 1.

Quanquam igitur hic generoſus D. C. G. hæres &
ſucceſſor eſt C. H. & aliorum qui hoc caſtrum D. ab
H. alienarunt, ex ſua perſona iuri luendi renuntia-
runt, eoq; pactis eorum ſtare cogatur, Bald. Caſtr.
& Dd. *leg digna vox. in fin. Codic. de l g.* tamen cum ex-
cepta & reſeruata redimendi poteſtas ſit Domui S.
vt auctoribus & in eum euentum etiam C. & Dn. E.
ius ſuum D. C. G. patri, eiuſque ſucceſſoribus ceſ-
ſerit, non videtur dubitandum, quin hoc iure ſibi
ceſſo, recte Dn. G. C. vti potuit. Nam ſi E. S. D.
C. quandocunque luitionem denuntiaſſet, potuiſ-
ſent tantum eandem facere D. Comites dn. ab H.
Et ab illis retrahere, vt diſerte habent pacta, & ſic
reſoluto † iure dationis reſolutū eſſet ius acceptio- 65
nis, *l. lex vectigal 1, 31. de pign.*

Ergo cum vtrumque hoc ius nunc in Comites
ſit conſolidatum, etiam vtroque iure vti potuerunt,
intelligiturque breui manu id fieri. *dict. leg. ſi ſin-
gularem. leg. ha me. 32. ſi cert. pet. cum ſimil.*

Auß welchen dann allen ſtattlichen Rechts grün-
den erſcheynet / das in der vorgedachten Fragen der
wolgedachten G. G. als quærentem dißfals ſey zu
ſchlieſſen.

Dahero auch dann die reſolutio, der andern Fra-
gen leichtlich iſt abzunehmen / dann ſintemahl dieſe
Gerechtigkeit des Hauſes Sachſen den wolgebor-
nen Grafen zu S. ſampt der Erbligkeit iſt aufgetra-
gen / cedirt vnnd zukommen / als wol auß folgen-
den Argumenten nothwendig folgen / das Jhre
Fürſtliche Gnaden ſolche Gerechtigkeit gantz billich

gebrauchen/ vnd krafft H. von H. der Loßkündigung
stat zugeben / vnd alſo gegen erlegung des pfandſchil-
lings das Schloß S. ohne weyterung vnd rechtferti-
gung den wolgedachten G. abzutretten vnd einzuren-
men ſchuldig/vnd in verbleybung deſſelbigen/wohlge-
dachter G. befüget ſey manu armata jhnen dahin an-
zuhalten.

Præſertim cum ſit res notoria & plana, in quo ge-
nere non opus eſt cognitione, ſed tantum executio-
ne, per Bart. & Salyc. late in *l. ea quidem. 7. C. de accuſat.*
& idem Bald. *in l. cum fuerint. num. 4. 5. C. de his quibus vt*
indign Can. *in cap. Qualiter*, 24 *de accuſat.* Notoriam
autem hic eſſe patet, ex confeſſione partis, quæ no-
torium inducit, Sozin. *l. 2 num. 52. de except.* Bald. *l. pro-*
perandum. in fin. prin. C. de iud. per *l. ab his ſuſtium. de his. qui*
66 *notant. infam.* Item ex inſtrumentis † quæ ſunt pro-
batio probata, & non probanda, Bald. *l. quoties, nu. 6.*
C. de Iuda. & l. 2. in princ. quales vel priuata. & l. 1. nu 8 vbi
Iaſ. *num. 10. de oper. nou. nunt.* Zaſ. *l. de quibus. nu* 46. *de ll.*
Menoch. *in remed. poſſeſſ. recuper. remed. 1. num. 195.* Hip-
pol. *in l ſi quis. n. 140. de quæſt.* Soz *conſ. 12. quomodo. in fi.*
vol. 1. Dec. *conſ. 118. viſo. in princ.* Tiraquel. *de retract. con-*
nent. §. 2. gloſſ. 1 num. 20. Crauet. *conſ. 10. num. 7.* Sozin.
Iun. *conſ 178 num. 2. conſ. pen num. 14 libr. 2. conſ. 127. nu.*
7. lib. 3. Gramm. *deciſ. 45. num 9 deciſ. 193. numer. 2.* & de
conſuetudine & ſtatutis locorum, maxime ex ordi-
nationib. Ducum Sax. in quorum iuriſdictione hæc
cauſa vertetur, merentur talia inſtrumẽta executio-
nem paratam abſq; ſtrepitu iudicii, & remota omni
exceptione, Iaſ. *l. error. nu. 25. C. de iur. & fact. ignor.* Dec.
& Dd. *c. ex parte. de offic. deleg. deciſ. Neap. 283. nu. 11.* Fran-
ciſ. Mar. *deciſ. 399.* Mynſinger. *Obſer. 6. centur. 2.* paſſim,
præſertim hoc inſtrumentum iam antiquum & pu-
blicum, ac publico C. S. ſigillo conſignatum. Iaſ. *l. pa-*
cta nouiſſima. num. 16. C. de pact. Crauet. *de antiquit. temp.*
§. 2. num 27. Molin. *in conſuet. Pariſ. tit. 1. §. 1. num. 14. 15.*
Schurf. *conſ. 7. licet. num. 6. & conſ. 34. in præſenti. num. 1.*
& 2. centur. 1. per cap. dilectus. de fide inſtrument. cum aliis
quæſt.

Vnnd vornemblich weyl allhier in der alten Ver-
ſchreybung Anno 1426. datirt/klärlich vnd außdrück-
lich verleybet/wann auch die tauſend marck Silbers/
davon S. verſetzt worden/abgelegt vnd bezahlet/ daß
die von H ſchuldig ſein ſollen obgemeltes Schloß ab-
zutretten/vnd wieder ledig einzuantworten/ ohne wie-
derrede/vnd von ſtunden/ (Notentur verba pugnan-
ti-) wann die tauſend Marck bezahlet/ nachdem dann
dieſe duæ clauſulæ pugnantes, ſine tergiuerſatione
ſeu exceptione ohne wiederrede / & in cõtinenti von
ſtund an in der Kauffverſchreybung klärlich zubefin-
den/ſo muß auch folgen/ daß ſie nit otioſe & ſine vir-
tute operand. demſelbigen ſind einverleybt worden/
Bald. *num. 9. in rubric. C. de contrahend. empt in l. 1. C. com-*
modati. l. lecta. ſi cert. petat. in princ. Nihil autem opera-
rentur, ſi tamen permitterent ius ſuum iudicio per-
ſequi, quia hoc etiam abſq; talibus clauſulis cuique
permiſſum eſt, ex obligatione qualibet, *l. nullus. 13 C.*
de iud. quæ ſemper actionem parit, *l. licet. §. ea obliga-*
67 *tio. de procurat.* Quamobrem accipiendæ † hæ clau-
ſulæ ſunt cum effectu operandi, ex propria vi ſuæ ſi-
gnificationis, & vt aliquid operentur. Rebuff. *in can.*
ſane. verb. except. 12. quæſt. 2. cap ſi Papa. de priuileg. nu. 6. &
l. ſi quendam. in princ. de legat. 1. Significat autem ſtatim
& continuo in momento fieri. *l. fin. in fin. C. de bon. va-*
cantibus l. 1. C. de his qui ſe differunt. libr. 10. & in conti-
nenti in ipſo actu (vt hic in actu oblationis pecuniȩ)
Bart. *l. obligari. § 1. num. 1. de auctor. tutor. per l. continuus. in*
princip. de verb. obligat & ſummarie abſq; ſtrepitu iudi-
cii, & ſine nouo proceſſu. Bart. *l. 1. num. 2 ff. iud. ſol* Pa-
nor. *c. quia propter. num. 17.* poſt gloſſ. & Dd. *ibi de Elect.*
imo etiam propria auctoritate poſſe expellere eum,
qui noſtrum tenet, *vi l. 3. §. cum igitur.* vbi Bart. & Dd.
ff. de vi & vi arm. Sic etiam clauſula ohne wiederrede/
ſine oppoſitione, defenſione, exceptione, nihil o-
peraretur, ſi permiſſum eſſet D. ab H. D. C. ius ſuum
& poſſeſſionem petente, ad iudicium prouocare.

So iſt es auch nachgelaſſen/einem dem die Erblig-
keit vnd ciuilis poſſeſſio zuſtehet / den Beſitzern ohne
Rechtlich erkäntnuß außzutreybẽ/im fall derſelbe ſich
wiederſetzet / vnd im Gute nicht weichen wil. Quia
Dominus non tam videtur † aliquem expellere, 68
quam poſſeſſionem & ius ſuum defendere contra
qu. .. i · m reſiſtentem, vt per multa Iaſ. *l. 2. num. 4 nu.*
100. 101 cum ſeq. C. de iur. emphyteut. Bart. & Dd. *l. credi-*
tores C. de pign *tib.* & pro eodem text. *in l. vtiq. ff. de dam.*
infect. quod maxime verum eſt in Dominis terrarum,
(vt hic eſt D. S. cuius iure C. vtuntur) quia ſemper
animo, etiam vltra decennium retinent ciuilem poſ-
ſeſſionem, quia non meminit ſe poſſe repelli, eoque
etiam ex interuallo poſſeſſores rerum ſuarum pro-
pria auctoritate expellere poſſunt. Bart. *in l. vlt num. 1.*
& 2. C. de his, qui à non dom. man. & in c. in literis, num 4.
de reſtitut. ſpoliat. Imol. *in l 1. §. qui præſens. num. 2. de verb.*
obligat. Angel. *in §. qui duplici. nu. 22.* vbi dicit hoc per-
petuo pro Dominis terrarum mente tenendum. *In-*
ſtit. de act. Iaſ. *l. clam poſſidere. §. qui ad nundinas. num. 35. de*
acquirend. poſſeſſ. Æmil. *cap. 2. quod ad poſſeſſionem. nu.* 57.
Et hanc communem dicit Vill. *ad verb. poſſeſſ. nu-*
mer. 93.

Maxime, cum poſt ſolutam hic ſortem, cuius no-
mine res oppignorata fuit, vel oblatam & depoſi-
tam, quod perinde eſt, *l. nec creditores. C. de pignorat. act.*
l. acceptum. de vſur. l. obſignatio. C. de ſolut. pignor. Obliga-
tio ſit ſublata & ius omne, ipſo iure abiq; traditione
reſtitutum debitori Domino, *l. ſi cum vendere.* vbi Ca-
ſtren. *Cod. de pignorat. act. l. lex vectigali. de pignor.* & apud
creditorem ſita modo ſine cauſa *l. ſi rem. 9. §. nominis.*
cum l. ſeq. de pignorat. act. l. pen. C. eod. tit. qui cum vitioſe
deinceps, & ſine titulo poſſideat, *l. 2. C. de condict. ex l.*
videtur enim propria auctoritate expelli poſſe per
ea, quæ tradit Iaſ. *dict. l. 2. num. 100. cum ſeqq. Cod. de iur.*
emphyteut. Idemq; etiam eſſe dicitur in eo, qui à cre-
ditore cauſſam habet, *dict. l. lex vectigali. d. l. ſi cum ven-*
dere. late Tiraquel *de retract. connent. §. 1. gloſſ. 7. num* 2
3. 4. 5. cum ſeq. cum reſoluto iure datoris, reſoluatur
etiam ius acceptoris, *l. lex. de pignorib.* etiam in feudali
bus quamuis præſcriptis, *c. 1. §. rurſus.* vbi Bart. *num. 2.*
de inueſt. Addens rationem paulo poſt *num.* 7. quia
præſcriptio † ſit acceſſio prioris tituli, & ideo quo 69
redit titulus, redeat & præſcriptio. Idem probat Bal-
bus *de præſcript part. 4 princip. quæſtion. 12 quæſt. 5. num* 3.
Quanquam nulla hic contra pactum luitionis cur-
rere potuit præſcriptio, vt ſupra probatum eſt, ne
quidem tempore immemoriali, quia quod non eſt
præſcriptibile, non † poteſt per tempus immemo- 70
riale fieri præſcriptibile. Balb. *tract. præſcript. 1. part. 6.*
part. in princ.

CONSILIVM XII.

QVÆSTIO:

De eo, qui poſtquam matrimonium per
verba de præſenti cum virgine contraxe-
rat,

rat, aliam deinde vxorem duxit: quomodo probetur prius matrimonium, & eo probato, quæ ſit in illum ſtatuta pœna? An item priori ſponſæ repoſcenti adhærere teneatur, relicta altera, cum qua copula interueniente matrimonium conſummatum iam fuerat: & vtrum priori eiuſue amicis aliquid eo nomine præſtare teneatur?

SVMMARIA.

1 *Confeſſio partis eſt expeditiſſima probatio.*
2 *Confeſſio etiam contra præſumptionem iuris, & de iure admittitur.*
3 *In confitentem nulla ſunt partes iudicis, niſi in condemnando.*
4 *Facta non præſumuntur, ſed ſunt probanda.*
5 *Probatio incumbit ei, qui dicit, non qui negat.*
6 *Negatiua nulla eſt probatio.*
7 *Teſtis non iuratus non probat.*
8 *Teſtis vnus & ſingularis non probat: niſi teſtator diſpoſuerit, vt dicto vnius ſtetur. num. 9. vel, niſi de modico præiudicio agatur. nu. 10. vel, niſi teſtis de ſuo facto deponat. num. 11. vel, niſi quis ſit inſtar duarum perſonarum. nu. 12.*
13 *Matrimonium plene probari debet, præſertim quando de alio infringendo agitur.*
14 *Iuramenti delatio in cauſis matrimonialibus locum habet.*
15 *Teſtis non poteſt deponere per ſcripturam, & quæ ſit eius ratio.*
16 *Teſtes produci debent, citata vel præſente parte.*
17 *Matrimonium contrahens cum duabus infamis efficitur, & num. 26. etſi alterum per verba de futuro contractum ſit. num. 27. & num. 29. Item, licet cum altera matrimonium iure contrahere nequiuerit. nu. 28.*
18 *Sponſalia per verba in futurum tempus concepta contrahuntur.*
19 *Matrimonium contrahitur per verba præſentis temporis.*
20 *Promittens, ſe non habiturum aliam chariorem vel in vxorem, an cenſeatur contrahere matrimonium de præſenti. & num. 21. Dictio Niſi, antegrediente oratione negatiua, ponit. declaratur num. 21.*
22 *Promittens, quod aliquam in vxorem, vel nullam, niſi illam ſit ducturus, cenſetur contrahere ſponſalia de futuro, niſi conuocatis amicis hoc dicat.*
23 *Arrhæ datio non inducit emptionem, ſed eſt argumentum emptionis.*
24 *Arrha ſponſalia vel matrimonium non aliter arguunt, quam ſi verba ad hæc apta præceſſerint, ideo ſecundum verba potius æſtimanda.*
25 *Matrimonium per tertiam perſonam non contrahitur ſine ſpeciali mandato.*
27 *Sponſalia cum duabus contrahens infamia notatur: etſi cum altera matrimonium contrahi non poſſit. numer. 28.*
30 *Nobilitas amittitur infamia.*
Infamis amittit immobilitatis.
31 *Virtus propria magis nobilitat, quam genere quæſita.*
32 *Bigamia nō ſolum pœna ſtupri, ſed capitis plectitur, iuxta quoſdam, præſertim iuxta conſtitutiones Imperii. num. 33. Imo quod non capitis pœna, ſed publicatione dimidiæ partis bonorum puniatur, firmatur nu. 37. & 45. & conſtitutio Imperialis declaratur de matrimonio per copulam conſummato, numer. 38. & numer. 46.*
34 *Adulterium iure Digeſtorum non puniebatur capitis pœna, ſecus tamen iure C. & Inſtitutionum.*
35 *Matrimonium contrahens cum duabus, niſi vtrumq; copula fuerit conſummatum, non pœna capitis, ſed tantum publicatione bonorum dimidia partis afficitur.*
36 *Pœna ſtupri quæ ſit.*
39 *Verbum perficere conſummationem denotat.*
40 *Matrimonium, niſi copula interuenerit, non cenſetur conſummatum, præſertim in odioſis.*
41 *Verba in materia odioſa non ita ſtricte accipienda ſunt, vbi propria eorum ſignificatio reperiri poteſt.*
42 *Sponſa dicitur mulier, quæ contraxit matrimonium per verba de præſenti, nec venit nomine vxoris in odioſis.*
43 *Pœna mollienda potius quam exaſperanda.*
44 *Capitis pœna varie accipitur, & in dubio accipitur de ciuili veluti mitiori.*
45 *Theophilus in §. affinitatis. Inſtit. de nupt. declaratur.*
46 *Viri & vxoris appellatio duobus modis accipitur. In odioſis vero de iis tantum, qui ſubſecuta copula matrimonium perfecerunt. num. 47.*
48 *Duo vincula fortius ligant.*
49 *Vendita re vna duobus, is præfertur, qui prior poſſeſſionem nactus eſt. declaratur num. 57. Idem obtinet in præſentatione duorum. num. 50. Item in pignore. numer. 51.*
Fallit in matrimoniis, & quæ ſit eius ratio. num. 5.
Item ſecus eſt de iure Canonico nu. 59.
52 *Matrimonium per copulam confirmatum, firmius eſt eo, quod ſolo conſenſu contractum eſt, & num. 54. declaratur num. 60.*
53 *Matrimonium per copulam conſummatum magis indiuiduum eſt, quam ſolo conſenſu contractum.*
55 *Matrimonium cum duabus contrahens tenetur adhærere priori, etſi alterum matrimonium copula iam ſubſecuta confirmatum fuerit, & ratio eius declaratur nu. 56 60 & 64.*
56 *Matrimonium ſolo conſenſu perficitur, neque copula ad eius eſſentiam requiritur.*
58 *Beneficii ſola collatione plenum ius acquiritur.*
61 *Matrimonium ſecundum priore non diſſoluto contractum eſt ipſo iure nullum.*
62 *Quod per ſe nullum eſt ei, quod validum eſt, præponderare non debet.*
63 *Quod per ſe firmum eſt, non debet per id quod nullum eſt, vitiari.*
64 *Matrimonium prius conſenſu perfectum, per ſecundum ſubſequens ſ· firmari nequit.*
65 *Conſenſus ſpiritualis matrimonii fortior eſt, quam carnalis.*
66 *Sponſalia ſiue matrimonium cum duabus contrahens, alterius rationem eius, quod intereſt, præſtare nihil tenetur.*
67 *Sine lege nihil aſſeuerandum.*
68 *Paria ſunt fieri ſine lege, vel contra legem.*

DEI OPT. MAX. AVXILIO.

Als vns Bericht geſchehen / waſer geſtalt einer vom Adel F. N. genandt / ſich mit Jungfrawen M. K. einer Ehe halben eingelaſſen / vns auch Copey einer kundſchafft der Durchleuchtigen Hochgebornen F. N. H. zu N. zugeſchickt / vnd mit außführung der ai.

der allegaten vnd Rechtsgründe / vnſer Rechtlich be-
dencken darüber geſucht vñ gebeten worden/demnach
achten wir im Rechten ergründlich / da gemelter J.
geſtendig / oder deſſen / wie recht / vberweyſet würde /
(darzu dann obgedachte J.kundſchafft nicht genueg-
ſam) das er gemelter Jungfrawen M.K. die Ehe
durch beſtendige / kräfftige vnd verbündtliche Wort /
im Rechten verba de præſenti genandt / verſprochen
vnd zugeſagt / vnd er hette darüber ſich mit einer an-
dern Verehelichet / vnnd ſolche andere Ehe durchs
Beylager würcklichen vollnzogen/ ſo hette er ſich dar-
durch/das er ſich mit zweyen Verehelichet / vermüge
beſchriebener Keyſerrechten nicht allein anrüchtig vnd
ſeinen Adelichen Ehren vnwürdig / ſondern auch die
helffte ſeiner Güter verluſtig gemacht/vnd were darü-
ber nach inhalt der Käyſ Rechte die andere zuverlaſ-
ſen/vnd mit Jungfraw M.K. die jhr vor verſproche-
ne Ehe zu Solenniſiren vnd jr Ehelich beyzuwohnen
ſchuldig / zu forderſt da erſtgemelter Jungfrawen/
deme vns beſchehen Bericht nach / auff die gethane
zuſage/vnd zu mehrer bekräfftigung derſelben auch ei-
ne Güldene ketten/vnd ſonſt auch etliche kleynodia ge-
geben. Aber Jungfrawen M.N. oder jrer Freundt-
ſchafft / iſt er eynigen Abtrag zu thun nicht ſchuldig
von Rechts wegen.

Solchen Spruch mit Rechtsgründen vermittelſt
Göttlicher Verleyhung zubewehren/achten wir ohne
noth ſein / in deme was von J. N. bekandtnüß / vnd
von der beweyſung gemeldet wird / lange zu immori-
ren Dañ da er der angezogenen Zuſage geſtendig ſein
würde/ſo dürffte es keiner beweyſung. Cum nulla ſit
1 melior† & expeditior probatio, quam propria ipſius
partis confeſſio: confeſſus enim pro iudicato eſt, vt-
pote qui ſua quodammodo ipſius ſentētia damna-
tur, *l. 1. de confeſſ. & l. vn. C. eod.* Imo confeſſio ipſius par-
2 tis † tantam vim habet, tantamq; potentiam, vt licet
regulariter aduerſus præſumptionem iuris, & de iu-
re nulla admittatur probatio, *l. fin. in fine prin. C. arbitr.
tutel* per aduerſæ tamen partis confeſſionem, etiam
aduerſu eiuſmodi præſumptionem poſſit adimple-
ri probatio, *auth ſed tamen neceſſe. C. de don. ante nupt.* Vt
non immerito reſpondiſſe videatur Vlpian. aduer-
ſus confitentem, iudicem dari nō rei iudicandæ, ſed
æſtimandæ vel exequendæ, propterea quod nullæ
3 ſunt † partes iudicis in confitentes. *l. proinde, 25. §. 2. ad
l. Aquil.*

Da aber gedachter J. N. ſolche zuſage verneynen
wolt/(darfür ſichs in des J.kundſchafft anſehen leſt/
ſintemahl daſelbſt klärlich vermeldet wird / das jtzge-
nandter J. N nach deme er von der Jungfrawen vnd
jrer Freündſchafft verklagt worden/ in Schrifften hin-
wieder darauff vermeldet vnd angezeygt/dz ſie in jrem
fürbringen die Warheit geſpart) ſo würde der Jung-
frawen vnd derſelben Freundſchafft jhm dieſelbigen
zuerweyſen / in alle wege gebühren.

Certiſſima enim eſt & peruulgata iuris regula, ea
4 quæ † in facto conſiſtunt, probanda eſſe, & præſumi
haudquaquam ſolere. *l. quacunq. § fin. de public. in rem
act. c. cum in iure. de offic & poteſt. iud. deleg. c. in præſentia.
de probat. c. Raynutius. & c. Raynaldus. de teſtam.*
5 Certi item & explorati iuris eſt, probationem † ei
incumbere, qui dicit, non qui negat. *l. 2. de probat. l. qui
accuſare. Cod. de edend. l. actor. Cod. de probat. & §. Non ſo-
lum autem. verſic. & verius eſt. Inſtitut. de legat.* Factum
6 enim negantis† per rerum naturam nulla eſt proba-
tio. *d. l. actor. C. de probat. & c. quoniam contra. in prin. extr.
eod. tit.* ſi factum ſit tempore & loco non limitatum,
(prout in caſu noſtro) Salycet. & reliqui Dd. *in ſupra
d. l. actor.*

Vnd weyl dann nun diß auch in facto ſtehet / ob
J.N. Jungfrawen M. die Ehe vnd waſer geſtalt er
dieſelbe zugeſagt / vnd jtztgemelte Jungfraw ſampt
jhrer Freundſchafft hefftig darauff dringen / das N.
jhr der Jungfraw ſolche Ehe durch beſtendige vnnd
verbündtliche wort verſprochen / ſo wil jhnen auch
vermöge obangezogener Texte vnd Rechtsgründe in
alle wege obliegen / ſolches wie recht / zuerweyſen.

Das aber nun zu vollführung ſolcher beweyſung
die Fürſtliche Kundſchafft derer Coſten vns zugeſchi-
cket/ nicht genuegſam erſcheynet auß nachfolgenden
vrſachen.

Vnd erſtlich / das nicht befunden wird / das hoch-
gedachte V. G F. die H zu C. jhre außſage Eydlich
gethan / vnd das im Rechten klar verordnet / quod
teſtis † depoſitio, niſi iuratus depoſuerit, non ſubſi- 7
ſtat, *l. iuriſiurand. in prin. & l ſi quando.* & ibi Dd. *C. de te-
ſt. b & cap. nuper. extr. eod. tit.*

Zum andern / das J. F. G. in jhrer außſage vni-
ca & ſingularis. Vnius autem teſtis † dictum ad im- 8
plendam probationem non ſufficit, etiamſi præcla-
ræ curiæ honore præfulgeat. *dict. l. iuriſiurand. in fin.*
Scriptum eſt enim, nec ſtabit vnus teſtis contra ali-
quem, ſed in ore duorum vel trium teſtium ſtat
omne verbum. *Deuteron. cap. 17. & 19. capit. Nouit. de
iudic. cap. in omni negotio. cap. licet vniuerſis. & cap. cum à
nobis. de teſtibus. l. vbi numerus. ff. eod tit.*

Vnnd ob wohl in etlichen Fällen eines Zeugen
außſage genuegſam / ſo ſein doch ſolche Fälle alle ca-
ſus ſpeciales, veluti ſi teſtator † diſpoſuerit, vt dicto 9
vnius ſtetur. *l Theopompus.* vbi Bartol. & reliqui Do-
ctores *de dot. præleg.* vel ſi de modico † præiudicio aga- 10
tur. Paulus de Caſtro *in dict. l. iuriſiurand. in fin. Codic.
de teſtibus.* allegans ad hoc Innocent. *in capit prudenti-
am. verb. Notandum. de offic. delegat.* Et quæ notan-
tur *in cap. ex inſinuatione. de procurator. & in cap. veniens.
de teſtibus.* vel ſi teſtis † non de facto alieno, quod 11
ipſe vidit & audiuit, ſed de facto ſuo proprio de-
ponat.

Hoc enim in caſu ſunt, qui vnius etiam teſtis di-
ctum ſatis eſſe velint. Salycet. *in l. ſi quis Decurio. nu-
mer. 4. Cod. ad leg. Cornel de falſ.* Paulus de Caſtro *in l.
quicunque. in fin. Cod. de ſeru. fugitiu. & in l. ſeruos. Codic.
de teſtibus.* Licet econtra non deſint, qui ſententiam
hanc, tanquam falſam reprobant atque explodunt.
Alexand. *in l. 2. § ſi abſens. ſi ex nox. cauſ. agat.* quem
refert & ſequitur Iaſon *in l. cunctos populos. in 1. Lectur.
numer. 66. Codic. de ſumm. Trinitat. & fid. Cathol.* idem
eſt, ſi vna perſona † quantum ad fidem rei geſtæ fa- 12
ciendam attinet, duarum perſonarum inſtar obti-
neat. Nam & tunc vnius perſonæ teſtimonio fi-
des adhibetur. Cuius rei exemplum patet in No-
tario, *dict capit. quoniam contra. in princip. in verb. aut
publicam perſonam*, vbi gloſſ. in *verb. duos viros, de
probation.* & ſic de reliquis eiuſdem generis.

So iſt dannoch dieſer vnſerer Fall ſub ſpecia-
libus illis caſibus, quibus vnius teſtis depoſitio
ſufficit, nicht begrieffen. Etenim matrimonij con-
tractus † plene probetur, neceſſe eſt. gloſſ. & Bar- 13
tolus *in leg. 1 §. ſi ea. de ventr. in poſſeſſ. mitt.* præſertim
quando de alio matrimonio infringendo agitur,
quemadmodum & in propoſito noſtro vſu venit,
per ea quæ ſcripta reliquere, gloſſ. Panormitan. &
cæteri Doctores *in cap. mulieri. & in capit. fin. de iureiu-
rand.* & Baldus *in l. in bonæ fidei. colum. 2. numer. 1. ad fin.*

Cod.

Codic. de rebus credit. & iureiurand. vbi [●], matrimonium eſſe grauem ſeruitutem, & notant Doctores *in l. admonendi, ff eod. tit.* vbi concludunt, quod quemadmodum in cauſis criminalib. delationi iuramenti in defectum plenæ probationis locus relictus non eſt. *l. maritus.* cum ibi notat. *de quæſtionib.* Ita nec in
14 cauſa matrimoniali, † in quo de hominis ſtatu quodam modo agi dicitur, quemadmodum & Alexan. de facto conſultus reſpondit eleganter *conſ. 123. num. 4. in 2. volum.*

Zum dritten iſt auch auß vielgemelter Copey der F. kundſchafft zuerſehen / das J. F. G. jre gezeugnüß vnd außſage vnter ihrer F. G. Siegel in Schrifften verfaſt / von ſich geben. Ob nun wohl etliche Rechts-
15 lehrer dieſer Meynung ſein / quod teſtis † in ſcriptis deponere poſſit. Bartol. *in dict. l. Theopompus. num. 12. de dote præleg.* Alexand. *in l. legata inutiliter. column. 2. de legat. 1.* & Anton. de Butr. *in cap. de teſtibus. col. 2. verſic. quæro an teſtis. de teſtibus.* verior tamen & receptior ſententia eſt, depoſitionem teſtis viua voce non nuncupatam, ſed ſolo ſcripto comprehenſam nullius eſſe momenti & ponderis. Baldus *in rubric. extra de teſtib. in dict. l. in bona fidei. num. 5. Cod. de reb. cred. & iureiurand. in dict. l. iuriſiurandi. numer. 3. Codic. de teſtibus.* Ludouic. Roman. *conſil. 204. incip. pro diſſutienda veritat. num. 6.* Et in hanc ſententiam textus eſt manifeſtus tam à Baldo, quam Romano allegat. *in leg. 3. §. idem Diuus. de teſtib.* vbi imperator Hadrianus Iunio Rufino Proconſuli Macedoniæ reſcripſiſſe dicitur, teſtibus ſe non teſtimoniis credere ſolere. Vt enim teſtes probent, præſentes eos examinari oportet, quemadmodum gloſſa ibi dicit, *in verb. non teſtimoniis in fin.* Cuius rei multas rationes affert Baldus *in l. de teſtibus.* Primum, quod dignior eſt vox viua, quam mortua. *§. ſi quis igitur. Authentic. de inſtrument. caut. & fid. col. 6.* Deinde quod ſermo viuus generalior ſit, latiusque pateat quam ſcriptura, *can. teſtes, 3. qu. 9.* animumque auditoris moueat efficacius. *leg. ſi in tres. in fin. de arbitr.* præterea quod multa erubeſcamus loqui, quæ ſcribere non erubeſcimus (id quod Cicero etiam teſtatur, dum epiſtolam non ſcribit erubeſcere) cum interim in teſte diligenter animaduertendum ſit, qua vel conſtantia vel trepidatione, & qua voce deponat, quem viſum præ ſe ferat. *leg. de minore. §. tormenta. de quæſt. & l. nullam. Codic. de teſtib.* ſubiungens tandem ex Caſſiodori ſententia, nullum eſſe maius mentis & fidei teſtimonium, quam qualitatem inſpectam verborum, allegans ad hoc etiam textum *in l. Labeo. § item Tubero de ſupellect. legat.* & vulgatum illud, loquere & cognoſcam. *l. Diuus. de tutor. & curator. dat. ab his.* textus *in l. quidam in ſuo. de condition. inſtitut.* Et hanc eandem ſententiam, quod ſcilicet teſtis per ſcriptum deponere non poſſit, ſuſtinent etiam Speculator *in titul. de teſtib. §. nunc tractandum. numer. 17. verſic. quid de muta* Panormitanus *in cap. de teſtibus num. 10. de teſtibus & in cap. à nobis.* per illum textum *num. 3. qui matrim. accuſ. poſſ.* Petr. de Anchar. *in cap. fin. column. 2. de re iudica. libr. 6.* quos commemorat & ſequitur Felin. *in dict. cap. de teſtibus. num. 7. de teſtib.*

Zum vierdten iſt auch nicht zubefinden / das hoch vnd vielgemelte V. G. F. auff vorgehende Rechtliche ladung / das Joachim N. als des Gegentheyls / jhre depoſition vnd kundſchafft von ſich gegeben / da doch abermahls in Rechten klar verordnet / quod teſtes reci-
16 pi & iurare debent, parte † aduerſa non citata tantū, verum etiam præſente. *l. ſiduc. C. de fid. inſtrum.* facit textus *in can. charta. 3. quæſt. 9.* Item, quod teſtium receptio & depoſitio aduerſus non citatum facta, nullius proſus ſit momenti, textus eſt manifeſtus *in c. 2. in fin. de teſtib. & in d. l. ſiduciæ. C. de fid. inſtru.* & de matrimonii probatione hæc quidem hactenus.

So viel aber nun die Straffe der vnrichtigkeit anlangen thut / leſt ſichs erſtlich darfür anſehen / als hette gemelter Joachim K. ſolche Straff nicht verdienet / dann ob gleich der text *in l. eum qui duas. Cod. ad l. Iul. de adult.* von der Straffe der vnrichtigkeit redet / ſo wird doch dieſelbe nur wieder die jenigen verordnet / qui
duas ſimul vxores † in matrimonio habent, wie dann 17
ſolches der Buchſtabe *d. l. eum qui duas. in princ.* klärlich mit ſich bringet. Quæ verba matrimonii perfectionem & executionem ſignificant. Panorm. *in c. iuranus. num. 1. ad fin. de probat.* Anton. de But. *in c. ex parte. de ſponſalib. & matrim.* vbi dicunt vxorem vel maritum, niſi matrimonii contractus præceſſerit, vel ſaltem præſupponatur, haberi non poſſe.

Nun iſt aber auß vielen F. kundſchafften ſo an ſtatt der Beweyſung mit geſchickt / nirgend zubefinden / daß Joachim N. Jungfrawen M. K. die Ehe durch kräfftige vnnd verbindliche Wort / & per verba de præſenti, wie ſie im Rechten genandt werden / zugeſagt hette / ſondern die Wort / ſo daſelbſt referiret werden / ſein allein in futurum concipirt. als nemblich das er ſie haben vnd von wegen ſeiner zuneygungen / lieb vnd trew / damit er jhr zugethan vor einer andern zur Ehe nehmen / vnnd ſie jhm geloben laſſen wolte. Item, das er ſie nehmen vnd keine lieber haben wolte dann ſie / vnd dergleichen. Dann dieweil ſolche beſtendige wort / keine zuſage de præſenti in ſich begriffen / ſondern allein auff eine künfftige Ehe gerichtet / ſo ſein ſie auch der würckung nicht / das darauß eine beſtendige vnd kräfftige Ehe zu ſchlieſſen / ſondern ſein viel mehr ein Gelöbnüß / vnnd alſo mehr den ſponſalibus, dann dem matrimonio ehnlich. Solent enim
ſponſalia † per verba in futurum tempus concepta 18
contrahi, cum nihil ſint aliud quam mentio & repromiſſio futurarum nuptiarum *leg. 1. de ſponſalib. can. noſtrates. 30. queſtion. 5.* Moris enim fuit veteribus ſtipulari & ſpondere ſibi vxores futuras, vnde & ſponſalia dicta ſunt, & ſponſi ſponſæque appellatio nata eſt. *leg. 2. & 3. de ſponſalibus* vt non immerito ſcriptum reliquiſſe videatur Panormitan. *in rubric. de ſponſal. & matrimon. & in cap. tertia loco. ad fin. de præſumpt.* ſponſum appellari, quaſi promiſſum, & ſponſam quaſi promiſſam: Ita vt hæc promiſſio contractu demum matrimonii interueniente adimplea-
tur. Atque matrimonium † non per futuri, ſed per 19
præſentis temporis verba contrahatur, neceſſe eſt. Tametſi enim matrimonium maris & fœminæ coniunctio eſt, indiuiduam vitæ conſuetudinem continens, diuini & humani iuris communicatio. *leg. 1. de ritu nupt. §. 1. Inſtit. de patr. poteſtat.* Proprie tamen & vere ſi loqui volumus, matrimonium non tam concubitus, vel corporum coniunctio, quam conſenſus & coniugalis affectio facit *leg. nuptias. de regul. iur. §. nuptias. Auth. vt. de nupt. col. 4. §. illud. Authentic. quibus mod. natur. effic. legit. l. fin. in princip. Cod. de repud.* qui quidem conſenſus per verba de præſenti exprimatur oportet vtrinque dicente, *accipio te in meam, & accipio te in meum*, & alia eiuſdem generis verba conſenſum de præſenti declarantia. *c. penult. de ſponſal. & c. licet. de ſponſ. duor.* Verbi gratia, ſi puella interrogata hiſce vel ſimilibus verbis: *Vis eſſe vxor mea?* Reſpondeat; *volo.* Et econtra ipſa quoque hoc pacto

inter-

interroget. Secus ſi eiuſmodi interrogationes per futuri temporis verba concipiuntur, veluti, *voles ne eſſe vxor mea?* Tum enim non aliter vxor erit, quam ſit ad mariti domum deducta. Quemadmodum tradit gloſſ. *in dict. §. nuptias. in verb. effect. authentic. de nupt.*

Vnd wiewol nun in vielgedachter F kundſchafft vnter andern geſagt wird / das Joachim N. ſich vernehmen laſſen / er wolte keine lieber haben dann M. 20 K. vnd ſie vor einer andern nehmen. Vnd die Rechte ſagen / quod is qui promittit ſe non habiturum † aliam chariorem, vel in vxorem, vel hanc, vel illam videatur mulieri matrimonii fidem per conſenſum de præſenti addicere, tum quod dictio, *niſi*, ante- 21 grediente † oratione negatiua, affirmatiuam vel poſitionem inducit, gloſſ. & Dyn. *in cap. peccatum. de reg. iur. lib. 6. gloſſ. in l. actione. in verb. niſi.* vbi Bartol. & reliqui Dd. præſertim Bartol. & Alciat. *Codic. de tranſact.* Panorm. *cap. ex parte num. 8. de ſponſal. & matrim.* Bart. *in l. ſi eum. §. qui inſtitutarum. num. 8. ſi quis cautionib.* Iaſ. *Inſtit. de act. in princ.* Tum vel maxime, quod verbum hoc (*habere in vxorem*) executiuum eſt matrimonii, quo caſu videtur matrimonium de præſenti induci voluiſſe, vt maxime in futurum tempus ſupr concepta verba, veluti ſi maſculus dicat, *promitto quod te tenebo pro legitima coniuge vel fœmina; promitto me in virum te habiturum.* Panorm. *in cap. iurabit. num. 1. ad fin. de probat. & in dict. cap. ex parte nu. 8. de ſponſal. & matrim.* Neq; enim mulier pro coniuge, aut vir in maritum haberi matrimonio non antegrediente poſſet. Vt proinde ii, qui hoc pacto matrimonii executionem promittunt, matrimoniū præſupponere videantur. Anton. de Butr. *in d. c. ex parte. in 3. notab.*

Non deſunt tamen, qui per eiuſmodi promiſſionem in futurum tempus conceptam matrimonium haud quaquam induci, nec quicquam ſpeciale fauore matrimonii ſubeſſe exiſtimant. Alciat. *in dict. l. actione in verb. Niſi. C. de tranſact.* Cum ne fauore quidem libertatis per ſimilia verba, ſpeciale quippiam ſit inductum: *l. Titia. §. fin. de manumiſſ. teſt.* quo & illud pertinet, quod Anton. de Butr. ſcribit *in d. c. ex parte. in penult. colum. vltra med.* hæc verba inter ſe differre dicens; *promitto, quod te habeo in vxorem,* vtpote quæ matrimonii executionem & tractatum ſignificent, & inter illa; *promitto quod te habebo in vxorem,* hæc enim ſolam intentionem vel diſpoſitionem obtinere ait de matrimonio contrahendo, vt per conſequens nihil aliud, quam ſponſalia de futuro inducant. Præſupponunt enim habitum (inquit) iri in futurum.

Vnd findet ſolches deſto eher ſtat in vnſern Fall / ſintemahl Joachim N. nach inhalt der kundtſchafft nicht geſagt / das er kein ander Eheweyb haben wolle / dann Jungfrawen M. K. ſondern das er keine lieber haben wolle / welche zweyerley weyß verſtanden werden können.

Etenim hæc verba; *promitto, quod nullam aliam, vel nullam chariorem habebo, quam te:* matrimonium certe non introducunt, ſecundum eum quem ſæpe iam allegauimus, Anton. de Butr. *dict. cap. ex parte. in fin. de ſponſalib. & matrim.* Quāquam enim hæc dictio (*niſi*) orationem negatiuæ contrariam ponit (quemadmodum & ſupra comprobauimus) poteſt tamen (inquit Anton. de Butr.) eam dupliciter ponere, vno modo ſecundum habitum & diſpoſitionem, altero modo ſecundum actum. Secundum primum modum erit hic ſenſus eiuſmodi verborum: *Promitto tibi, quod nullam* [...] *habebo, niſi te:* id eſt, ſi quādo animum induxero vxorem accipere, nullam habebo niſi te. Secundum alterum vero modum hic erit ſenſus: *quod te habebo ſtatim,* & ſubiungit: Alterum igitur iſtorum ex ſupradictis verbis certo non concludi, ſecus eſſe aſſerens, ſi dicat *ſe nolle aliam in vxorem, niſi te.* Propterea quod hoc caſu ponatur neceſſaria voluntas, & in ESSE, & in ACTV, non in ſola diſpoſitione volendi.

Solches aber nun in vnſerm Fall deſto klarer beyzubringen / wird in offtgemelter F. kundſchafft außdrücklich geſagt / das Joachim N. ſich vernehmen laſſen / er wolte Jungfraw M. K. vor einer andern nehmen / das iſt / wañ er ein Weib zunehmen bedacht / das er als dann alle andere hindan ſetzē / vnd dieſe nehmen wolte / darauß denn ſchließlich erfolget / das er durch ſolche wort / da er gleich derer / wie recht / vberweyſet werden möchte / matrimonium de præſenti nicht contrahirn wollen. Certum enim eſt & exploratl iuris, quod per hæc verba † *promitto, quod te ducam in* 22 *vxorem,* vel *quod nullam, niſi te ducturus ſum,* ſolū ſponſalia de futuro contrahantur. *cap. iurauit.* vbi Panor. & reliqui *deprobat.* Idemq; iudicium de illis etiam verbis interponendum eſt: *promitto me aliam chariorem non habiturum,* vel, *nō ducturum, niſi te,* vtpote, quæ me ad matrimonium contrahendū non aſtringunt, quam ſi conuocatis inter nos publice conſanguineis & amicis de matrimonio tractetur, cum eiuſmodi verba proferuntur. Ludou. Gozad. *in repet. l. 2. num. 173. C. de pact. inter empt. & vendit.* qui allegat Specul *in tit. de ſponſal. verſ. 1.* & not. Decius *in dict. l. actione. num 7. Cod. de tranſact.*

Nun iſt aber nicht zubefinden / das Joachim N. vnd Jungfraw M. K. freundſchafft jemahls vnd ſonderlich zu dieſer zeit / da gemelter N. die in der Fürſtlichen kundſchafft angezogene wort geredt / beyſammen geweſen in gemüth vnd meynung ein Ehe zu ſchlieſſen. Wohl iſt war das nach inhalt ſolcher kundſchafft Joachim N. geſagt haben ſolte / das er auff der H. Kindtäuffe / weyl dieſelbe zeit ſeine Vetter der Aelter E. N. vnd ſonſt viel ehrlicher Leut verhandē ſein würden / die Verlobung vnnd alsbald das Eheliche Beylager halten wolte / es wird aber daſelbſt nicht vermeldet / das etwas ferner darauff erfolget.

Es kan auch ferner daraus kein Ehe geſchloſſen werden / das Joachim N. der Jungfrawen eine Güldene vnd ſonſt andere Kleynoder nomine arrhæ, wie in der Frag vnd F kundſchafft referirt wird / geſchencket. Quemadmodum enim in ſimili † arrhæ datio 23 emptionem non inducit, ſed argumentum duntaxat eſt emptionis in futurum contrahendæ, *l. quod ſæpe. in princip. iunct. verb. euidentius. de contrahend. empt. & Inſt. de empt. & vend. in princ.* Sic & in matrimonio res ſe habet. Arrhæ enim † non magis quadrant, vel 24 proportionantur matrimonio, quam reliquis contractibus, neq; aliter, vel ſpōſalia vel matrimonium arguunt, quam ſi verba ad ſponſalia vel matrimonium inducendum apta præceſſerint. Panorm. *in c. 1. ad fin. de ſponſ. duor.* vbi ita declarat text. *in l. arrhis. C. de ſponſal.* Atque hæc vſq; adeo vera ſunt, vt licet maxime ſubarrhatio per annulum facta ſit, (quam nonnulli eius poteſtatis eſſe aſſeruēt, vt argumēto ſit fidem conſenſus de præſenti interueniſſe. gloſſ. *in cap. tenor. in verb. ſubarrhaſſet. de re iudic. & gloſſ. in capit. fin. in verb. ſubarrhauit de deſponſ. impuber.*) maior tamen nihilominus ducenda ſit ratio verborum, quæ ſubarrhationem eiuſmodi antegrediuntur, quam ipſius ſubar-

ſubarrhationis. Panorm. *in cap. ſin. num. 7. de deſponſat. impuber.* vbi eleganti diſtinctione adhibita concludit traditione annuli ſecundum verba ſemper regulandam & æſtimandam eſſe, ita vt ſi verba in futurum tempus concepta præmiſſa fuerint, Sponſalia, ſi verba de præſenti præceſſerint, matrimonii contractum arguant, propterea quod annuli traditio per ſe magis deſignet, quam alium contractum. Proprie enim loquendo artha in propoſito nihil aliud eſt, quam quod inter ſponſos traditur in pignus complendi matrimonii. Didacus Couarr. *in epitom. libr. 4. Decretal. in 2. part. 3. capit. §. 7. numer. 6.* per text. *in dict. l. arrhu. & leg. fin. Codic. de ſponſ.* Item per gloſſ. *in c. gemma. in verb. ſtipulatio. de ſponſal. & matrimon.* & Doctores *in leg. Titia. in princip. de verborum obligat.*

Nach dem nun droben angezeygt / das die wort / darvon die Fürſtliche Kundtſchafft meldet / auff eine künfftige Ehe gerichtet / vnd den ſpõſalibus ehnlicher / dann dem matrimonio, ſo wil auch vermöge jtzt angezogener fundament ſchließlich erfolgen / daß das jenige / ſo nach inhalt der Fragen vnnd gemelter kundtſchafft dißfalls arrhæ nomine gegeben iſt worden / den vorgehenden worten gemeß verſtanden vnnd regulirt werden müſſen / vnd alſo keine anzeygung einer Ehelichen zuſage per verba de præſenti würcken mögen.

Den Fall aber zu ſetzen / wann gleich auß vielgemelten kundtſchafft eine beſtendige / kräfftliche vnnd verbündtliche Zuſage zu nehmen / ſo iſt dannoch nicht zubefinden / das Joachim N. ſolche zuſage der Jungfrawen ſelbſt gethan / oder aber das hoch vnnd offtgedachte H. von der Jungfrawen mandatum gehabt.
25 Manifeſti enim & explorati † iuris eſt matrimonium per alium & tertiam perſonam non aliter poſſe contrahi, quam mandato, & quidem ſpeciali mandato antegrediente. *c. procurator.* & ibi Petr. de Aochat. *de procurat. lib. 6.* & not. gloſſ. *in c. quid agendum. in verb. non expreſſe. eod. tit.*

Aber wie dem allem / ſo achten wir eygentlich dafür / das vnſer Rechtsſpruch mit dem beſcheyde / wie daſelbſt gemeldet wird / auff die anrüchigkeit nicht vnbillig gerichtet. Dann einmahl iſt ſolche ſtraffe *in allegat. l. eum qui duas ſimul habuit vxores, ſine dubitatione comitatur infamia.* Similis text. eſt *in c. nuper.* vbi eadem pene verba commemorantur *de bigam. non ordin.*

Vnd thut hinwieder nichts / was droben nach der länge auff dieſe meynung vorbracht / als ſolte jtzt angezogener text können reden / qui duas vxores habuerunt, adeoq; matrimonium confirmarunt, vnd das nicht zubefinden / das J. N. Jungfrawen K. die Ehe durch verbündtliche vñ zugehörige wort, vnd alſo per verba de præſenti verſprochen.

Dann erſtlich wird in gemelten Rechtsſpruch ſupponiret / das die F. kundtſchafft auß vrſachen / wie gehört / ad matrimonium nicht gnuegſam / ſondern an der geſtalt / wie recht erwieſen werden müſte. Zu dem ſo ſein auch ſo viel die anrüchigkeit anlanget / verba de præſenti nicht vonnöhten. Dann ob gleich offtgedachter vnſer Rechtſpruch auff kräfftige vnnd beſtendige wort / vnd alſo auff verba de præſenti gerichtet / ſo iſt doch ſolches auß der vrſach geſchehen / das es in der Frage dermaſſen narrirt vnd præſupponirt wird / vnd ſonderlich von deßwegen damit man darauß deſto beſſer nicht allein ad pœnam ſtupri, ſondern auch vnd vornehmlich ad ſecundi matrimonii ſeparationẽ inferiren können / darzu dann d' conſenſus per verba de præſenti in alle wege von nöhten / *c. pen. de ſponſ. & matr. c. 1. & c. Iuet. de ſponſ. duo.* wie dann hiernechſt ferner vermittelſt Göttlicher hülff ſol deducirt werden: So viel aber die ſtraff der anrüchtigkeit anlanget / ſo ſein verba de præſenti nit von nöhten / cũ † hãc ignominiæ no- 26
tam non illi ſibi irrogari iurant, qui duas ſimul vxores in matrimonio habent. *d. l. eum qui duas. C. ad l. Iul. de adult. & d. c. nuper. de bigam. non ordinan.* verũ † etiam 27
iis qui vel bina tantum ſponſalia eodẽ tempore conſtituta, vel vnam ſponſam alteram nuptam habuerint. *l. 1. in fin. & l. quid ergo. in fin. princ. de iis qui notant. infam.* & not. gl. *in d. l. eum qui duas. in verb. vxores.* vſq; eo
vt ſi cum ea nuptias † quis vel ſponſalia conſtituat, 28
quam vxorem ducere non poteſt, vel fas non eſt, nihilominus adhuc notetur infamia *d. l. quid ergo §. 1. in princ.* rationem aſſignat text. *in l. eum qui duas. & in d. c. nuper.* quod in ea videl. re non iuris effectus, quo ciues Romani matrimonia contrahere plura prohibentur, ſed ſola animi deſtinatio conſideretur, ſecuto ſcil. conamine, quemadmodum gl. dicit *in d. l. eum qui duas. & in d. c. nuper. verb. cogitatur.* Alioquin pro regula traditum eſt, quod ſolius cogitationis pœnam nemo patiatur *l. cogitationis. ff. de pœn.*

Vnd auß dieſem fället von jm ſelbſt darnieder / was von der ſubarrhation drobẽ deducirt iſt worden. Dañ ob gleich die ſubarrhatio nach den vorgehenden worten zu reguliren / vnd kein ſignum contracti matrimonii iſt / dann wann verba de præſenti vorher gegangen / ſo ſein dannoch ſo viel die ſtraffe der anrüchtigkeit betreffen thut / eiuſmodi verba de præſenti nit vonnöten / ſondern iſt gnueg / quod bina ſponſalia † ſimul 29
quis conſtituta habeat, vel cum vna nuptias, cũ altera ſpõſalia contraxerit. *d. l. 1. in fi. & l. quid ergo. in fi. prin. de iis qui notant. infam. cum ſimilib. ſupr. allegat.*

So jrret ferner auch nicht / quod non appareat, an illuſtriſſim. Princeps mandatum habuerit à virgine ad matrimoniũ ipſius nomine contrahendum, & quod ſine ſpeciali mandato matrimonium contrahi per tertiam perſonam non poſſit. *d. c. procurator. de procuratorib. lib. 6.*

Dann wie obgeſagt iſt / der Rechtsſpruch auff Beweyſung gerichtet / vñ wird vielgemelte kundtſchafft zu vollführung ſolcher Beweyſung nicht gnuegſam geachtet. Vnd da nun Jungfraw M. oder jre Freundtſchafft von irent wegen / wie recht erweyſen möchtẽ / dz J. N. jr die Ehe / ehe er ſich mit andn verehlichet / per verba de futuro verſprochen vnnd zugeſagt / ſo wer es dißfalls quoad pœnam infam. gnuegſam / vnd käm gleich auff die terminos *d. l. quid ergo. in fin. prin. de iis qui not. infam.* vbi I C. infamia notari mulierem reſpondit, quæ vni ſpõſa, & alteri nupta eſt, quod in maſculo æque locum habeat, neceſſe eſt, cum relatiuorum eadẽ ſit natura *l. fin. de accept. & l. fin. C. de indict. vid. toll.*

Iſt er nun auff den Fall / wie jtzt gemeldet / anrüchtig / ſo wil darauß nothwendig erfolgen / dz er auch ſeiner Adelichen ehren verluſtig. Certi enim & manifeſti iuris eſſe conſtat, quod † nobilitas infamiã in ſocie- 30
tatem ſuam non admittat. Nobilitas enim in dignitatum numero reponitur. Bart. *in l. 1. §. 49.* Quod nobilitas tranſeat in filios, ita quidem, dummodo propter delictum ipſorum non amittatur. *nam propter delictum,* inquit, *infamatur aliquis, propter infamiam autem perditur nobilitas atq; dignitas,* vt infra *l. prox. & l. quoties.* & ſubiungit: *ſi ergo aliquis ex filiis ſe præclare virtuoſe geſſerit, retinebit nobilitatem, eritq; nobilis, ſin contra vitiis ſe contaminauerit, perdet nobilitatem, & erit plebeius.* Præclare igitur Cicero *in reſponſione contra Salluſtium: Ego,* in-

quit, *meis maioribus virtute preluxi mea, vt ſi prius noti non fuerint, à me accipiant initium gloriæ ſuæ, tu tuis, vita quam turpiter egiſti, magnas offudiſti tenebras, vt etiamſi præclari ciues fuiſſent, per te certe venerint in obliuionẽ, quare noli mihi antiquos viros obiectare: ſatius eſt enim, me meis rebus geſtis florere, quam maiorum opinione niti, & ita viuere, vt ſim poſteris meis nobilitatis initium & virtutis exemplum, & merito quidem, quia virtus eſt, quæ nobilitat hominem. c. illud. cum 2. ſeqq. 40. diſtinct.* Bart. *in d. l. 1. nu.* 46 *ad fin. C. de dign. lib.* 12. Lud. Gom. *in* §. *item Seruiana nu.* 27. *Inſt. de act.* quod & Ariſtot. teſtatur *lib. 5. pol. c. 1.* dicẽs: Nobiles eos tantum cenſendos eſſe, in quibus ineſt maiorum virtus. Quo & illud nõ inepte accõmodari poſſe videtur, quod nonnulli tradunt: *magis eſſe honorificũ, vt eo quis nomine appelletur, quod virtute ſua pepererit, quam nomine aliunde aſcito.* Item, quod illa magis di-
31 cãtur eſſe noſtra, quæ virtute † noſtra acquiſiuimus, quam ea quæ per ſucceſſionem nobis obuenerunt. Ioan. Fabr. *in rubr. Inſt. in verb. Inſtituimus.* Cui non abſimile illud quoq; eſt, quod apud Ouid. *lib. 13. Metamorph.* Vlyſſes contra Aiacem affert:

Nam genus, & proauos, & quæ non fecimus ipſi
Vix ea noſtra puto.

Et idem Poeta *lib. 3. triſt. Elegia 7.* canit:

---Nil non mortale tenemus
Pectoris exceptis ingeniiq; bonis.

Vnd ſo viel von der anrüchigkeit.

So viel aber nun anlanget/ das im Vrtheil ferner gemeldet wird/ das J. N. ſich der helffte ſeiner Güter verluſtig gemacht/ laſſen ſich denſelben zuwieder nicht wenig Rechtsgründ anſehen/ vnd erſtlich ſein etzliche Rechtslehrer dieſer meynung/ das *in d. l. eum qui duas.*
32 *C. ad l. Iul. de adult.* nicht allein infamia † & pœna ſtupri, quæ in honeſtiorib. eſt publicatio dimidiæ partis bonorũ, in humiliorib. coercitio cum relegatione *§. Item lex Iulia Inſt. de publ. iud.* ſondern das auch daſelbſt pœna capitis den jenigen irrogirt werde/ ſo ſich mit zweyen verehlichen. Ita expreſſe ſcriptum reliquit Ludouic. Roman. *in ſingul.* 537. incip. *tu ſcis, quæ pœna ſit.* vbi dicit pœnam capitis ſancitam eſſe in eum, qui duas vxores ducit, allegans ad hoc *d. l. eũ qui duas.* pro cuius ſententiæ confirmatione facit, quod text. ibi dicit: *ſtuprum committere eum, qui duas ſimul vxores habet.* Stupri autem pœna, videtur eſſe pœna capitis, per textum *leg. prima. §. fin. de extraordin. criminibus.*

Zum andern iſt auch in der Käyſerlichen Mayeſtet vnd des Heiligen Römiſchen Reichs peinlichen Ge-
33 richts Ordnung † *cap.* 121. von Straffe des vbels/ ſo in geſtalt zwieſacher Ehe geſchicht/ die Todesſtraff klärlich wieder die verordnet/ ſo zwey Weyber nemmen/ in dem daſelbſt geſagt wird/ das ſie nicht weniger dann die Ehebrüchigen peinlichen geſtrafft werden ſollen. Nun iſt aber die Straffe des Schwerdes vnd alſo die Todesſtraff den Ehebrüchigen beſtimpt. Quanquam enim iure Pandectarum gladii pœna in
34 adulteros † ſancita non ſit. *l. ſi quis viduam. de quæſtion.* vbi ei, qui duplex crimen, adulterium videlicet cum inceſtu commiſerat, ſola deportationis pœna infligitur, ex quo colligit Salycet. *in l. quamuis adulterii. ad fin. Cod. ad l. Iul. de adult.* ſolius adulterii pœnam olim non tantum non fuiſſe capitis, verum etiam deportatione mitiorem: & quod pœna capitis ſecundum leges Pandectarum nulla in adulteros ſancita fuerit, teſtatur etiam gloſſ. *in leg. 2. §. miles. in verb. infamis. de his qui not. infam. in leg. Claudius. in verb. damnatus de his quibus vt indign. & in leg. qui cum vno. in verb. recipiendi. de re militar.* Iure tamen Codicis & Inſtitutionum pœna gladii in adulteros vel nuptiarum ſacrilegos expreſſe eſt conſtituta *dict. leg. quamuis adulterii. in fin. Codic. ad leg. Iul. de adulter. dict. §. item lex Iulia. Inſtit. de publ. iud.*

Vnd weil dann nun die jenigen/ ſo ſich mit zweyen verehlichen/ nach inhalt der obangezogenen peinlichen Gerichtsordnung nicht weniger/ dann die Ehebrüchigen geſtrafft werden ſollen/ wieder die Ehebrüchigen aber/ wie jtzt gemeldt/ die ſtraff des Schwerdts geordnet/ ſo will auch darauß erfolgen/ das die jenigen/ qui binas nuptias contrahunt, mit dẽ Schwerd/ vnd alſo höher dann vmb den halben theyl jhrer Güter zu ſtraffen/ vnd kömpt dieſem zu ſtärcke/ dz Theophilus *in §. fin. in verſic. porro. Inſtit. de nupt.* in terminis ſchreibet/ das die jenigen/ ſo jhnen zwo Ehlichen laſſen/ des Todes ſtraff würdig/ mit dieſen worten: porro capitalis pœna in eos conſtituta eſt, qui binas nuptias contrahunt.

Deſſen alles aber vngeachtet/ achten wir darfür/ wann gleich J. N. wie recht vberweyſet würde/ das er Jungfrawen M. K. die Ehe durch verbündliche wort/ vnd alſo per verba de præſenti zugeſagt/ das er dannoch dardurch/ das er darüber mit einer andern die Ehe würcklich vollnzogen/ auſſerhalb der infamien/ nicht mehr verwircket/ dann den halben theyl ſeiner Güter/ ſintemahl der Text in ſæpe *dict. l. eum qui duas. verſ. veruntamen.* klärlich bezeugen thut/ quod ille, qui ficto cœlibatu, cum aliam matremfamilias † vel v- 35
xorem in prouincia reliquiſſet, Theodoram illã, de qua ibi habetur mentio, ſolicitauit ad nuptias, ſtupri crimen commiſerit; ſtupri autẽ † pœna, quemadmo- 36
dum ſupra iam dictum eſt, non eſt pœna gladii, ſed in honeſtioribus publicatio † partis dimidiæ bono- 37
rum: in humiliorib. vero corporis coercitio cum relegatione. *d. §. item lex Iulia. verſ. pœnam autem.* Hoſtien. *in ſum. tit. de ſtupro. §. & qualiter.* Salyc. *in l. 2. C. de ſecund. nupt. & in d. l. eum qui duas.* Alex. *in conſ. 163. vol. 7.* & not. Didac. Couar. *in epit. libr. 4. Decretal. in 2. part. in 6. cap. §. 3. num. 6.*

Vnd iſt dieſem nicht zu wieder/ quod Roman. *in d. ſing.* 537. voluit aduerſus eum, qui binas nuptias contrahit, capitis pœnam eſſe ſancitam per text. *in dict. l. eum qui duas.* Etenim hæc Romani iam dudum reiecta & exploſa ſententia eſt, vtpote, quæ ab aliis omnibus reprehendatur vno ore. Sic enim Angelus *in tractat. malefic. in verb. chebai. adulterato. numer.* 65. in genere reprehendit omnes qui puniunt capite eos, qui duas vxores habent, dicens eos errare in intellectu *dict. l. eum qui duas.* Sic & Auguſtin. Arimienſis *in addit. ad Angel. modo allegat. in loco.* Romanum nominatim & in ſpecie reprehendit. Idemque facit Nicol. Pigius *in addit. ad ſingul. Romani. dict. ſingular.* 537. & Didacus Couarruuias *in dict. capitul. 7. §. 3. num. 6. in 3 part. epit. in libr. 4. Decretal.* nitentes textu expreſſo *in dict. §. item lex Iulia. Inſtit. de public. iudic.* qui mitiorem, quam gladii pœnam ſancit in eos, qui ſtupri crimen committunt. Ob wol ad colorandam ſententiam Romani der text *in d. l. 1. §. fin. de extraord. crim.* vbi ſtuprum capitis pœna plectitur, angezogen worden/ ſo redet dannoch ſolcher Text nicht de ſimplici ſtupro, de quo text. *in l. item lex Iulia.* ſed de eiuſmodi ſtupro, in quo interuenit violentia, interpellãdo, conducendo vel commioando. Bart. *in dict. l. 1. §. fi. de extraord. crim.* & Alex. *in d. conſ.* 165 *in princ. in 7. vol.*

Alſo thut auch die angezogene peinliche Gerichtsordnũg võ ſtraff des vbels/ ſo in geſtalt zwieſacher Ehe geſchicht/

geſchicht/nichts zu den ſachen/dann ob wol nicht ohn
das daſelbſt wieder die jenigen/ſo zwey Eheweyber ne-
men/die Straff des Ehebruchs/vnnd alſo die Todt-
ſtraff verordnet/ſo kan doch ſolche conſtitution in vn-
38 ſerm Fall/vbi prius matrimonium † per carnalẽ co-
pulam conſummatum non eſt, nit verificiret werdẽ/
ſintemahl dieſelbe von denen redet/welche ſolche Laſter
betrüglicher weyſe vollnbringen/vnd alſo von den je-
nigen / welche beyde Ehe/ copula interueniente,
39 würcklich vollnzogen. Verbum enim † hoc (*perficere*)
quo dicta conſtitutio vtitur, abſolutam flagitii con-
ſummationem ſignificat. *argumen. l. vrbana familia. §.*
40 *pernoctare. de verb. ſignific.* ut vero † matrimonium niſi
copula demum interueniente, non cenſetur eſſe
conſummatum, *cap. ex publico.* & ibi Panorm. *nu. 5. &
6. de conuerſ. coniugat.* facit text. *in c. gemuit. 17. quaſt.* 2. In
materia pœnali præſertim & odioſa. Panorm. *in cap.
tertio loco. ad fin. de præſumpt.* vbi expreſſe ſcribit in ma-
teria odioſa, vxoris, mariti vel matrimonii appella-
tione, non venire ſponſalia per verba etiam de præ-
ſenti contracta, neq; enim illos, qui eiuſmodi ſpon-
ſalia contraxerunt, ea ratione quod in materia odio-
41 ſa verba † non ita ſtricte accipienda ſunt, quemad-
modum propria eorum ſignificatio præ ſe fert, præ-
ſertim quando alia magis vicina ſignificatio reperiri
poteſt. *c. cum dilectus. de conſuetud. c. cum in cunctis. de elect.
iunct. c. ſi compromiſſarius. eod. tit. lib. 6. cum ſimilib. per eum
alleg.* Idem tradit Panorm. *in rubr. de ſponſal. & matr. nu.*
42 *4.* dicens, quod mulier † deſponſata per verba de
præſenti, reſpectu copulæ carnalis, ſpõſa appelletur,
hocq; nomine eam, prius quam ad domum viri de-
ducatur, multis in locis appellari ſcribit idem Panor.
in c. pen. n. 1. eod. tit. de ſponſ. & matrim. & ſubiungit hoc
facere ad ſtatuta odioſa, vxoris mentionem faciẽtia,
vt videl. ſponſam de præſenti non comprehendant
propter communem vſum loquendi.

Huc & illud non incommode referri poſſe vide-
tur, quod traditum eſt in materia pœnali in mitiorẽ
& benigniorem partem, propenſiores nos eſſe opor-
43 tere, & pœnas † interpretatione molliendas potius,
quam exaſperandas eſſe. *l. ſanctio legum. & l. pen. de pœn.
44 c. in pœnis. de reg. iur. lib. 6.* verbi gratia, pœnam † capitis
conſtat multifariam accipi, nam & mors & deporta-
tio in metallum, item concrematio, & aquæ igniſq;
interdictio, omnes hac appellatione continentur. *l.
2. verſ. capitalia. de publ. iudic. & l. capitalium. in princip. de
pœn.* Iam ſi lex delicti alicuiꝰ nomine capitis pœnam
ſimpliciter dictat, de qua pœna accipienda ſit, quæ-
ritur? & reſpondent Doct. intelligendam eſſe eam
de pœna mitiori, adeoq; de pœna capitis non natu-
ralis, ſed ciuilis, id eſt, deportationis. gloſſ. eſt valde
ſingularis & notatu imprimis digna, *in l. 1. in verb. ca
pital. C. Ne Chriſtian. mancip. heret. vel Iud. vel pag. hab.*
quam refert & ſequitur Iaſon *in l. 3. § hac pœna. num. 3.
quod quiſque iuris.* vbi & multos alios eiuſdem ſen-
tentiæ auctores & defenſores allegat, idemque ſcri-
bit *in l. tranſigere. num. 9. C. de tranſact.* vbi alleg. ſimi-
lem gloſ. *in l. in criminali. in verb. capitalem. C. de iuriſdict.
omn. iud.* & not. Alexand. *in conſil. 115 num. 6. & 7. in 3.
vol.* citans in hanc ſententiam bonum textum *in l. hos
accuſare.* & ibi gloſſ. *in verb. omnibus. de accuſ.* & gl. atq;
etiam Bald. *in l. pen. C. quæ res vend. poſſ.* quo in loco A-
lexandri ſcripta typographorum incuria corrupta
eſſe coniectura ſit probabile, cum gloſſ. & Bald. non
in ea, quæ ibi allegatur *l. pen.* ſed in *l. fi. eod. tit.* hac de re
explicent.

Ex his patet etiam reſponſio ad eum, quem in
contrariam partem ſupra adduximus locum Theo-
phili † *in § affinitatis. verſ. porro. Inſtit. de nupt.* Quamuis 45
enim pœnam capitis in eos conſtitutam eſſe dicat,
qui binas nuptias contrahunt, quia tamen pœna ca-
pitis dupliciter de pœna ſcilicet capitis vel naturalis,
vel ciuilis intelligi debet, propius eſt vt de mitiori
pœna, ſicq; de pœna capitis ciuilis vel deportationis
in dubio accipiatur. Et quod hic Theophili locus de
pœna mortis accipiendus non ſit, Didac. & iam Co-
uar. *in d. c. 1. § 3. nu. 6. in 2. part. epit. lib. 4. Decretal.* innue-
re videtur. Poſtquam enim expoſuit ſtupri pœnam
in perſonis honeſtis eſſe publicationem dimidiæ
partis bonorum: in humilib. autem verberationem
cum relegatione, per textum *d. § item l. Iul. de publ. iud.*
ſubiungit inde patere, quod non recte dixerit Rom.
ſing. 537. pœnam mortis imponi contrahentib. binas
nuptias. *per d. l. eum qui duas.* ſubdens tandem ex illis
intelligendum eſſe, quod not. Theophil. *in § affinita-
tis Inſt. de nupt.* dum dicit contrahentes ſecundas nu-
ptias primis non ſolutis capitali pœna afficiendos
eſſe.

Quæ omnia cum eiuſmodi ſint, nemoq; inficiari
poſſit, viri † quoq; & vxoris appellationem duobus 46
modis accipi ſolere (Nam & illos ſignificat, qui ma-
trimonium interueniente copula conſummarunt,
d. c. ex publico. & ibi Panor. *de conuerſ. coniug.* & illos, qui
matrimonium per verba de præſenti conſummarũt,
quantumuis nulla corporum coniunctio ſubſecuta
fuerit. *c. ſicut. & c. pen. de ſponſal. & matrim. c. 1. & c. licet. de
ſponſ. duor.*

Conſequens eſt Cæſaream conſtitutionem, quæ
pœnam capitis illis infligit, qui duas ſimul vxores in
matrimonio habent, non de illis accipiendum, qui
verba de præſenti conſenſus tantum ſidem ſibi inui-
cem adduxerunt, ſeu de iis duntaxat, qui vtrumque
matrimonium interuentu copulæ conſummarunt.
Tum quod hæc mitior eſt ſententia, quam in pœnis
omnino ſequendam eſſe oſtendimus *ſupr. d. l. pen. de
pœn.* Tum vel maxime, quod in materia pœnali &
odioſa † viri & vxoris appellatione eos demum ve- 47.
nire traditum eſt, qui matrimonium ſubſecuta co-
pula perfecerunt atq; conſummarunt. Panorm. *in c.
tertio loco. ad fi. de præſumpt. in rubr. de ſponſal. & in c. pen. n.
2. eod. tit. cum ſimilib. ſupr. allegat.*

Das aber nun ferner in vnſerm Rechtsſpruch ge-
ſagt wird / das Joachim N auffm Fall/ da er der an-
gezogenen beſtendigen vnd verbündtlichen wort / im
Rechten verba de præſenti genandt / wie recht vber-
weyſet würde/die andere damit er die Ehe durchs bey-
lager würcklich vollnzogen zuverlaſſen / vnnd Jung-
frawẽ M. K. von wegen der verſprochenen Ehe beyzu-
wohnen ſchuldig. Solches ſcheynet der gemeinen
Rechtsregul zuwider zu ſein/quod duo vincula for-
tius † ligent atque aſtringant, quam vnum *Authent.* 48
itaq. Cod. commun. de ſucceſſ. & in corpore, vnde ſumit ur.
Cuius rei exemplum patet in re duobus † vendita, 49
& poſteriori tradita. Licet enim æque cum primo
atque ſecundo emptore, emptio contracta & con-
ſtituta ſit conſenſu: quia tamen in poſterioris em-
ptoris perſona, eo amplius traditio. adeoque ſecun-
dum etiam vinculum concurrit, idcirco primo an-
teponitur. *l. quoties. de rei vendic.* Et hoc non eo ſolum
in caſu obtinet, quando † dominus, verum etiam 50
quando is qui Dominus non eſt, vnam eandemque
rem duobus vendit. *l. ſiue autem. § ſi duobus. de public. in
rem act. ſi duobus* (inquit Vlpianus) *ſeparatim quis ven-
diderit bona fide ementibus, videamus, quis magis Publiciana*

vti poſſit, verum is, cui priori res tradita eſt, an is, qui tan-
tum emit. Iulianus *libr. 7. Digeſtorum* ſcribit, vt ſi qui-
dem ab eodem non domino emerit, prior ſit is, cui
prius res tradita eſt; quod ſi à diuerſis non domi-
nis, melior cauſa ſit poſſidentis, quam petentis.
Eodem modo & in matrimonio ſpirituali res ſe ha-
bet. Si enim duo præſentantur, præfertur ille, cui
priori eccleſia tradita eſt, *c. quod autem. & c. paſtoralis.*
51 *de iur. patronat.* Sic & in pignore † potior eſt is, qui
prius credidit pecuniam, & accepit hypothecam,
quamuis cum alio ante conuenerit. *l. potior in princip.*
qui potior. in pig. habean.

Vnd weyl dann nun in Jungfraw M. K. perſon
nur vnicum vinculum, als nemblich die angezogene
Ehelichezuſage / in der andern aber damit J. N. her-
nach die Ehe vollnzogen / duo vincula, nempe cõſen-
ſus vel promiſſio & concubitus verhanden / ſo ſolte je
vermöge der jetzt angezogenen Text vnd Rechtsgründe
die andere der Jungfraw M. K. billig vorgezogẽ wer-
den / vnd J. N. dieſelbe zuverlaſſen / vnd Jungfraw
M. beyzuwohnen nicht ſchuldig ſein / in betrachtung
das in den Geiſtlichen Rechten / denen man in Eheſa-
chen billig nachgehet / *c. pen. & fin. de ſecund. nupt.* klärli-
52 chen verordnet / quod firmius ſit illud † matrimonium
quod per copulam vel concubitum confirmatum
eſt, quam quod ſolo conſenſu, per verba de præſen-
ti contractum. Nam nec ſummus Pontifex eiuſmo-
di matrimonium copulæ interuentu cõſummatum,
poteſt diſſoluere, nec mulier cognita religionem in-
gredi, cum ante concubitum nihil prohibeat, quo mi-
nus ſummus Pontifex adhibita diſpenſatione matri-
monium ſolo conſenſu contractum ex cauſa diſſol-
uat, & mulier religionem ingrediatur. *d. c. ex publico.*
iunct. gl. *fin. & c. verum. de conuerſ. coniug.* Quinimo ne-
gari non poteſt, quin matrimonium de iure diuino
53 magis † indiuiduũ ſit, quando per copulam eſt con-
ſummatum, quam cum ſolo conſenſu contractum
eſt: per copulam enim duo efficiuntur in carne vna.
Gen. c. 1. Math. 19. & 1. Corin. 6. quæ potiſſima eſt cauſa,
ob quam matrimonium indiuiduum redditur, *d. c. ex*
publico. de conuerſ. coniug. habetq; tunc verum & iuſtum
ſupplementum, propter quod à Deo fuit inſtitutum
ad procreandam ſc. ſobolem & fornicationem eui-
tandam, quorum vtrumq; in copula conſiſtit. Præ-
terea cum non reperiatur diſpenſatum à Deo eſſe,
matrimonium ſolo conſenſu contractum *d. c. verum.*
& c. ex publico de conuerſ. coniug. Conſectarium eſt, vt
eccleſia, quæ Chriſtum imitatur. *c. ſignificaſti. de elect.*
ipſa quoq; differentiá cõſtituat inter matrimonium
54 ſolo conſenſu † contractum, & inter matrimonium
per copulam conſummatum. hocq; illo firmius eſſe
exiſtimet. Ita Præpoſ. *in d. c. fin. col. fin. de ſponſ. duor.* Dec.
in conſ. 112. Ripa *in c. 1. & 2. de reſcript.* quos refert & ſe-
quitur Cagnol. *in l. nuptias nu. 6 de reg. iur.*

Das aber vngeacht / iſt vielgemelter Joachim N.
auff den Fall / da er der angezogenen kräfftlichen vnd
verbündlichen wort geſtendig / oder dieſelbẽ / wie recht /
vberwunden würde die andere / damit er das Ehliche
beylager gehalten / zuverlaſſen / vnnd mit Jungfraw
Margarethen K. die jhr von erſt verſprochene Ehe zu
ſolenniſirn / vnnd jhr darauff Ehlich beyzuwohnen
ſchuldig. Textus eſt manifeſtus in *cap. pen. de ſponſ. &*
matrim. ſi inter virum & mulierem (inquit ibi ſummus
Pontifex) *legitimus conſenſus interueniat de præſenti, ita*
quod vnus alterum mutuo conſenſu verbis conſuetis expreſſo
recipiat, vtroque dicente: Ego te in meam accipio: ego te
accipio in meum: vel alia verba, conſenſum exprimen-
tia de præſenti, ſiue ſit iuramentum interpoſitum,
ſiue non, non licet alteri ad alia vota tranſire. Quod
ſi fecerit ſecundum † matrimonium de facto con 55
tractum (etiamſi copula carnalis ſubſecuta ſit) ſe-
parari debet, & primum in ſua firmitate manere. Si-
milis textus eſt *in cap. 1. licet. de ſponſ. duor.* vbi dicitur:
quod ſi quis mulieri fidem conſenſus de præſenti,
quantumuis iuramento interueniente præſtiterit, &
aliam duxerit, cumq; ea concubuerit, quod nihilo-
minus eam dimittere cogatur, & priori adhæreſcere.
Atque hoc, vſque adeo verum eſt, vt conſuetudo in
contrarium nitens non ſubſiſtat. *c. fin. eod. titu. de ſponſ.*
duor.

Nec vero obſtant huic ſententiæ ea, quæ ſupra in
contrariam partẽ diſſerendo, in medium attulimus:
Et primum quidem, quod duo vincula arctius li-
gent, quam vnum, *dict. authent. itaq. C. comm. de ſucceſſ.*
quanquam enim hæc regula per ſe vera quidem, il-
lud tamen non concedimus, quod minoris propo-
ſitionis, vel aſſumptionis loco comprobatum eſt, in
poſteriori matrimonio duo vincula ſubeſſe. Licet e-
nim vltra conſenſum copula etiam interuenerit, nõ
tamẽ idcirco maioris eſt firmitatis ac roboris, quam
primum ſolo conſenſu contractum. Etenim matri-
monium ſolo conſenſu contrahitur. *dict. §. nuptias.*
authent. de nupt. dict. l. fin. in princip. Cod. de repud. dict. l.
nupt. as de regul. iur. c. ſufficiat. 29. quæſt. 2. c. cum locum.
de ſponſal. & ibi Panormitan. in verbis matrimonium
effectum ſuam habet ex mutuo, & eo quidem ſolo
contrahentium conſenſu. Panormitan. *in d. c. licet. nu.*
4. de ſponſ. duor. vbi dicit concubitum vel copulam
carnalem nõ adiungere acceſſionem vel maius vin-
culum matrimonio reſpectu eſſentiæ matrimonia-
lis, ſed tantum reſpectu ſignificati, quia aliud ſignifi-
cet matrimonium cõſummatum, aliud nõ conſum-
matum. *c. debitum. de bigam. & c. quapropter. 27. quæſt. 2.*
Indeq; fieri dicit, vt primum conſummatum, per ſe-
cundum copula conſirmatũ minime tollatur. Idem
Panorm. *in c. fin. in 2. not. num. 3. eod. tit. de ſponſ. duor.* ſcri-
ptum reliquit, quod ad eſſentiam † matrimonii co 56
pula carnalis neceſſario non deſideretur, ſed ſolus
ſufficiat conſenſus. Sufficere autem (inquit) id dici-
tur, quo poſito ad ſubſtantiam actus nil amplius re-
quiritur. *gl. ſſ. in c. ſtatutum. in princ. de reſcript. lib. 6.* Vt
proinde verum ſit matrimonium ſolo conſenſu cõ-
tractum, quamuis copula carnalis nulla adhuc ſit
ſubſecuta. Matrimonii enim vinculum à capite ec-
cleſiæ & rerum omnium conditore Deo Opt. Max.
in Paradyſo & in ſtatu innocentiæ inſtitutum, vnio-
nem & indiſſolubile vinculum recepit. *cap. 1. de vot. &*
vot. redempt. lib. 6. cum interim inſtitutionis tempore
copula non fuerit conſummatum. Panorm. *in d. c. ex*
publico. nu. 12. de conuerſ. coniug.

Cum itaq; ex ſupradictis pluſquã manifeſte con-
ſtet, minorem propoſitionem vel aſſumptionem nõ
ſubſiſtere, adeoq; verum non eſſe, quod in poſterio-
ri matrimonio duo † vincula ſubſint (præſertim cum 57
ſecundum etiam matrimonium per ſe nullum ſit,
quemadmodum paulo poſt dicemus) conſequens
vtiq; eſt nihil ex ea certi concludi atq; inferri poſſe.
cum enim principalis cauſa non conſiſtit, nec ea
quidem, quæ ſequuntur, locum habent. *l. cum prin-*
cipalis de regul. iur. & collapſi ruunt ſublatis tecta co-
lumnis, *capitul. qualiter & quando. ſecundo de accu-*
ſation.

Et licet per hæc ſatis etiam reſponſum videri po-
terat ad text. in *l. quoties. Codic. de rei vendic. & in leg. ſiue*
autem

autem §. ſi duobus. ff. de Public. in rem act. cum ſimilibus ſupra allegat. Non enim vt ibi traditio contractum efficaciorem reddit; ſic concubitus matrimonio firmiorem acceſſionem adiungit. Panormitan. *in cap. licet, num. 4.* & ibi Anton. de Butr. *& in cap. fin. num. 3. de ſponſa duor. & in cap. ex publico. num. 12. de conuerſ. coniugat.* In ſpecie tamen reſpondendo adhibenda eſt diſtinctio, quod nonnunquam ex pleno conſenſu non transfertur plenum ius, ſed ad actum perficiendum requiritur etiam traditio, & tunc magis attenditur ordo & prioritas traditionis, quam ordo & prioritas conſenſus, & ita loquuntur textus ſupra allegati. *in dict. l. quoties. cum reliquis.*

Nonnunquam vero ex ſolo & ſimplici conſenſu, abſque vlla traditione transfertur plenum & vniuerſum ius rei, de qua agitur, ita vt in ea perficienda vltra conſenſum nihil amplius deſideretur. Et eo caſu non attenditur ordo temporis in conſenſu. Sic autem in matrimonio res ſe habet, quod ſolo conſenſu perficitur, & ad ſui perfectionem concubitum vel copulam neceſſario non requirit, ſicut late deductum eſt ſuperius, ita poſt gloſſ. 1. reſpondet Anton. de Butr. *in dict. cap. fin. ad fin. de ſponſ. duor.* vbi etiam rationem differentiæ & diuerſitatis aſſignat, quare non æque in reliquis contractibus atque in matrimonio ſolo conſenſu omne ius transferatur, hanc videlicet, quod matrimonii vinculum Dei ſcilicet poteſtate, qui ſolius cordis atque nullius alterius actus rationem ducit, imprimatur; at reliqua vincula ex hominum poteſtate promanant, qui non tam cor, quam actum traditionis conſiderent, vt proinde matrimonium conditionem auctoris ſui, id eſt, Dei qui immutabilis eſt, ſequi conueniat. Sed hanc rationem, quæ originaliter eſt Hoſtienſis, reprehendit Panormitan. *in dict. cap. fin. ad fin. de ſponſa duor.* dicens; quædam etiam ab homine eſſe introducta, quæ ex ſolo corde perfectionem ſuam habeant. Nam exempli gratia etiam per ſolam bene-
58 ficii † collationem plenum ius adquiritur. *cap. ſi tibi abſenti.* & not. Innocent. *in cap. inter cætera. de præbend.* facit, quod poſt Ludou. Roman. *in auth. ſimiliter. C. ad l. Falcid.* 12. ſpeciali piæ cauſæ tradit Iaſon *in d. l. quoties. nu. 19. 2. & ſeqq. C. de rei vend.* dicens, quod ſecun-
59 dum ius † Pontificum, (cui in cauſis matrimonialibus ſtandum eſſe, ſupra etiam diximus. *dict. cap. etſi. de ſecund. nupt.*) non liceat variare & rem iam vni, iam alteri vendere. Et quod per conſequens potior ſit eo iure primus emptor, quam ſecundus, etiamſi huic priori res ſit tradita: inquiens ſic concludere Hoſtienſem, & Ioann. Andream *in cap. continebatur.* per illum textum *de his quæ fin. à prælat. ſin. conſ. capit.* & per text. *cap. cum inter Canonicos Senenſes. de elect.* Neque enim Eccleſia fraudem adhibere debet in ſuis contractibus. *c. per tuas. de donat.* nec alicui laqueum iniicere, licet id iura ciuilia permittant. *leg. in cauſa. §. fin. de minor. l. item ſi pretio. § fin. local.*

Non obſtat item, quod ſummus Pontifex matrimonium ſolo conſenſu contractum ex cauſa diſſoluere poſſit, per copulam conſummatum non poſſit, *d. c. ex publico.* & ibi gloſſ. fin. *de conuerſ. coniugat.* Item quod mulier per verba de præſenti deſponſata, ingredi religionem queat, antequam cognoſcatur: cognita non queat. *d. c. verum. de conuerſ. coniugat.* Et quod deniq; magis indiuiduum † ſit matrimonium copula con-
60 ſummatum, quam ſolo conſenſu contractum. Præpoſ. *in dict. c. fin. de ſponſ. duor. cum ſimil. ſupr. alleg.* omnia enim hæc iura & fundamenta de matrimonio valido & licito intelligantur, oportet. *arg. l. ſi non obtulit. §. condemnatum. de re iudic.* vbi in ſimili dicit text. condemnatum eum accipiendum eſſe, qui rite condemnatus eſt, vt ſententia valeat. Cæterum ſi aliqua ratione ſententia nullius momenti eſt, dicendum eſt, inquit Iuriſconſultus, condemnationis verbum non
tenere. Iam vero ſecundum matrimonium † priore 61
non diſſoluto contractum illicitum eſt, ipſoq; iure nullum, *d. c. pen. de ſponſ.* vbi text. dicit ſecundum matrimonium de facto tantum eſſe contractum. Neq; enim de iure duas eodem tempore vxores habere licet. *§. affinitatis. in fin. Inſt. de nupt. & l. eum qui duas. C. ad l. Iul. de adult. & dict. c. ſuper. de bigam. non ordin.* vſq; eo, vt ſi aduerſus iura duas vxores quis duxerit, nec vir, nec vxor, nec matrimonium, nec nuptiæ, nec dos intelligatur. *§. ſi aduerſus ea. Inſtit. de nupt.* nullum enim pactum nullam, conuentionem, nullumque contractum (inquiunt Theodoſ. & Valent. Impp.) inter eos videri volumus ſubſecutum, qui contrahunt lege contrahere prohibente. *l. non dubium. C. de legib.* quod igitur per ſe nullum eſt, vtiq; ei, quod validum
eſt & † perfectum, præponderare non debet: tum 62
quod eius, quod nullum eſt, nullæ ſunt qualitates. *l. eum qui in prouincia. ad fin. ſi certum pet. l. ſi ſeruum §. 1. de*
actio. empt Tum † vel maxime quod illud, quod vtile 63
ac firmum eſt, non debeat per id, quod inutile & nullum eſt, vitiari. *cap. ſi confirmationem. de elect. c. vtile. de regul. iur. libr. 6. l. ſi duobus §. hæres. de legat. 1. leg. 1. §. ſed Pomponius. quod cum falſo tutor. auctor. §. quod ſi quis ſibi. Inſtit. de inutil. ſtip.* ex quibus efficitur in ſecundo ma-
trimonio † de facto contracto nihil aliud, quam 64
ſolam copulam ſubeſſe, quæ tantæ poteſtatis non eſt, vt matrimonium prius vel ſolo conſenſu conſtitutum, poſſit euertere. *d. capit. de ſponſal. & matrim. dict. cap. 1. cap. pen. & l. fin. de ſponſ. duor.* Cum perfectionem ſuam ex mutuo & ſolo contrahentium conſenſu recipiat. *dict. can. ſufficiat. 27. quæſt. 2. dict. l. nuptias. de regul. iur. & dict. cap. vtinc locum. de ſponſ. duor.* Neque enim quod Deus coniunxit, id hominum illicitus concubitus ſeparare debet. *Geneſ. c. 1. & Matth.*
19. Fortior enim eſt matrimonii ſpiritualis † con- 65
ſenſus quam carnalis, quemadmodum dicit Iaſ. *in d. l. quoties. num. 20. C. de rei vendic.* per text. *d. c. fin. de ſponſ. duor.* Ideoq; non immerito fortius etiam operatur; *c. inter corporalia. de transl. prælat. Epiſcop.*

So vil nun aber die letzt † Clauſel des Vrtheyls 66
als nemblich das Joachim N. eynigen abtrag Jungfraw M. K. oder jhrer Freundſchafft zu thun nicht pflichtig / betreffen thut / achten wir weitleufftige diſputationes einzufuhren ohne noth ſein / ſintemahl nit zubefinden / das der jenige / ſo jhm zwo Ehelichen leſt / vber die oben erzehlten Straffen / auch denen ſo er im Ehelichen laſſen / vermögt der Rechte / eynigen abtrag
geben vnd entrichten ſol. Atqui nec † legum aucto- 67
ritate non quippiam temere eſt aſſeuerandum. *cap. is qui in eccleſia. in ſin. princ. de ſent. excom. libr. 6. l. ſi vero. §. de viro. ſolut. matrimon. l. ſi ſeruum §. prætor ait. verſicul. non dixit Prætor. de acquirend. hæredit. l. ſi diſſentientu. verſicul. inuitam Codic. de repud. §. cum igitur. verſicul. Sicut enim Patres Authentic. de non eligend. ſecund. nub. colum. 1. & §. conſideremus. Authentic. de trient. & ſemiſ. collat. 3.* Hoc argumentandi genus appellat Baldus *in l. conuenticula in 3. column. circa med. Codic. de Epiſcop. & Cleric.* argumentum à lege ceſſante, per quod idem Bald. dicit id, quod legibus non cauetur in practica non habe-
ri. *cap. nihil. num. 15. de elect.* & paria eſſe † fieri aliquid 68
ſine lege: & contra legem. *in cap. in Geneſi, num. 10. eod.*

 titul.

tis.per text.d.§.*conſideremus.l.contra iuris ciuilis regulas. De pact.*

CONSILIVM XIII.

SVMMARIA.

1 *Bonorum muliebrium diſtinctio quæ & qualis.*
2 *Dos an conſtante matrimonio ſit mariti vel vxoris.*
3 *Maritus conſtante matrimonio vere dominus dotis eſt. num. 9.*
Res dotalis matrimonio conſtante, ab vxore vendicari nequit.
4 *Qui rei alicuius dominus eſt, eiuſdem quoq; vendicandæ ius habet.*
5 *Suum cuiuſque videri nequit, à quo illud vendicari non poteſt.*
6 *Dictiones, Meum, Tuum, Suum, denotant dominium.*
7 *Quod neutrius eſt, dici quidem non poteſt.*
8 *Dominium in incerto eſſe nec poteſt, nec debet.*
10 *Bona paraphernalia an in vxoris poteſtate maneant.*
11 *Inter fructus bonorum paraphernalium quænam diſtinctio adhibenda. num. 12. quid de induſtrialibus dicendum. nu. 13. & quid de naturalibus num. 14.*
15 *Quoſnam fructus maritus vxori reſtituere tenetur, & quos non. num. 16.*
17 *Mulieri quod ſuum eſt, contra eius voluntatem auferre, & marito tribuere inhoneſtum eſt.*
Vnicuiq; quod ſuum eſt, tribuere debemus.
18 *Vni auferre, quod alteri debetur, indecorum eſt.*
19 *Altare vnum nondiſce operiendum eſt, vt alterum cooperiatur.*
20 *Conſuetudo iniuſta & mala non dicitur conſuetudo, ſed abuſio potius & corruptela.*
21 *Donationes ſimplices inter virum & vxorem celebratæ, an valeant.*
22 *Donatio reciproca ratione obligationis antidoralis inter coniuges conſiſtit.*
23 *Æquiparatio inter donationem mortis cauſa, & inter viuos, quæ nam.*
24 *Donatio contrahi nequit, niſi interueniente mutuo donatoris & donatarii conſenſu.*
25 *Conuentiones, pacta & contractus ſunt iuris gentium.*
26 *Quæ iuris gentium ſunt, ab ipſo imperatore nobis iniuſte auferri nequeunt.*
27 *Reſcriptum Principis dicitur portio iuris ciuilis viua.*
28 *Donator an donationem mortis cauſa reuocare poſſit.*
29 *Donatio inter viuos, an per ſtatutum reuocari poſſit.*
30 *Lege municipali aut ſtatuto, vt coniugibus donationem iam factam reuocare liceat.*
31 *Approbatio iuris ciuilis naturali obligationi fomentum præbet.*
32 *Nemini ius ſuum iniuſte auferendum.*
33 *Conditio iniqua alteri per alterum inferri non debet.*
34 *Liberorum hæreditas parentibus non debetur, ſicut parentum liberis, & cur.*
35 *Sola miſerationis ratio parentes ad liberorum bona admittit: liberos vero natura ſimul & parentum commune votum.*
36 *Falcidiæ detractio in quibus locum habet.*
37 *Voluntas vltima ab alieno arbitrio pendens, eſt vitioſa, & cur.*
38 *Teſtamentorum iura ſemper firma eſſe debent.*
39 *Inſtitutio vel diſpoſitio voluntatis vltimæ ex alieno arbitrio dependens, dicitur captatoria.*
40 *Libertas vltimæ voluntatis conſtringi non debet.*
41 *Conſuetudo qualibet, ſi dicitur tranſgreſſio non valet.*
42 *Hæredis inſtitutio dicitur nota teſtamenti vera.*
43 *Differentia inter teſtamenta & Codicillos quæ.*
44 *Humanarum voluntatum ſupremarum liber ſtylus eſſe debet.*
45 *Beneficia legibus varia concedi ſolent, & cur.*
46 *Actus quilibet ita accipi debet, vt potius valeat, quam in nihilum recidat.*
47 *Subtilitatis diſtinctio hoc loco quæ nam.*
48 *Nimia ſubtilitas ad peruitiem plerunque tendere ſolet: & obtinet inſtar ludibrii. numer. 49. realitatem vulnerat. numer. 50. nec à iudicibus admittenda. numer. 51.*
52 *Verba ſunt notæ earum paſſionum, quæ in animo deliteſcunt: & dicuntur notæ rerum. numer. 53. Hæc ſunt inuenta, ideo vt voluntatem indicent, & non impediant. num. 55.*
54 *Oratio eſt mentis interpres.*
56 *Sermo generalis tantum operatur quoad omnia, quantum ſpecialis, quoad ſpeciem.*
57 *Verba hominum intentioni ſeruire debent: & hæc ad intellectum trahenda ſunt, non econtra. numer. 59. horum interpretatio ſenſu melior exiſtit. numero 60.*
58 *Intentio hominis non in verbis, ſed rebus ipſis poſita eſt.*
61 *Senſu habito, habemus finem: & habito fine de modo & qualitate verborum non curandum. numero 62.*
63 *Iudex teſtatoris voluntatem ita ſcrutari debet, ſicut venator leporis veſtigia indagat.*
64 *In vltima voluntate interpretanda ſemper ad iudicem ſit recurſus.*
65 *De veriſimili ſi non conſtet, ad propriam verborum ſignificationem recurrendum eſt: & ſi plures eorum ſignificationes fuerint tunc vtiq; propriæ ſignificationi ſtandum erit. num. 66.*
67 *Maleficorum teſtamenta quando valent, & quando non.*
68 *Ad mortem damnatus ſtatim ſeruus pœnæ efficitur.*
69 *Nemo hodie bene natus ab initio, fiat ſeruus ſupplicio.*
70 *Annullatio pactionis an ſit pœna per ſe.*
71 *Pœnis iure comprehenſis contenti eſſe debemus.*
72 *Nemo pluribus pœnis conſtringi debet.*
73 *Vnius delicti nomine bis in aliquem animaduerti an debeat.*
74 *Hypotheca qualibet rem pignori obligatam efficit.*
75 *Bona pignori obligata cum onere ſuo ad quemcunque tranſeunt.*
76 *Lex vbi non diſtinguit, ibi nec nos diſtinguere oportet.*
77 *Diſpoſitiones generales, generaliter intelligi debent.*
78 *Ius pignoris in re aliqua quæſitum habenti creditori contra eius voluntatem illud auferri nequit.*
79 *Qui cum alio contrahit, eius conditionis, cum quo contrahit, ignarus eſſe non debet.*
80 *Argumentum à lege ceſſante in iure firmum exiſtit.*
81 *Negotiorum robur ex ſcripturis pendet.*
82 *Negotia ex conuentionibus legem accipiunt, iiſq; contrahuntur.*
83 *Contractuum vires an ex ſcripturis dependeant.*
84 *Cauſa ob quas ſtatuta vel leges conduntur, quales eſſe debeant.*
85 *Quilibet in re ſua eſt æquus arbiter.*

86 Do-

86 *Dominij definitio qua.*
87 *Hominibus ingenuis libera rerum ſuarum adminiſtratio vel alienatio permiſſa eſt.*
88 *Nemo inuitus negotiis contrahendis implicari compellitur.*
89 *Nemo prohiberi poteſt, quo minus res ſuas pro libitu cuicunq; velit, vendat.*
90 *Cauſa ſublata, tollitur effectus: & ſi q; ea, qua illud, cuius eſt cauſa, efficit. num 91.*
92 *Ad tempus fideiubens, eo elapſo, vlterius non tenetur.*
93 *Ratione primae obligationis intercedens, ratione ſecunda poſtea non tenetur.*
94 *Statuta ita ſunt intelligenda, ne ius commune lædant: eorumque verba ſecundum ius commune accipi debent, numer. 95. & demum ad ius commune reſtringenda ſunt, num 96.*
97 *Teſtamentum ab alterius voluntate pendere non debet.*
98 *Mulier an S. C. Velleiano firmiter renunciare poſſit.*
99 *Beneficium S. C. Velleiani propter fragilitatem ſexus fœminei introducitur.*
100 *Renunciatio S. C. Velleiani quando valet, & quando non.*
101 *Qui cum pupillo contrahit, ei obligatur, & non contra.*
102 *Erubeſcimus ſine lege loqui.*
103 *Res vna eademque diuerſo iure cenſeri non debet.*
104 *Argumentum à re ad perſonam in iure eſt validum.*
105 *Infamia quando irrogari poteſt & quando non.*
106 *Ratione vnius delicti nemo pluribus pœnis eſt conſtringendus.*
107 *Acerbitas vlciſcendi maleficii eſt diſciplina bene cauteque viuendi.*
108 *Doctores ratione doli commiſſi beneficio ceſſionis gaudere non debent.*
109 *Beneficium ceſſionis eſt ſubſidium miſerorum, & non præſidium doloſorum.*
110 *Mulier an ratione dotis creditoribus omnibus præferatur, & quibus.*
111 *Diſtinctio inter pignus & hypothecam qua.*
112 *In conſulendo à communi opinione non recedi debet.*
113 *Nemo contra communes & receptas opiniones conſulere debet.*
114 *Teſtium receptio nulla eſt, aduerſario non citato.*
115 *In cauſis inquiſitionum & criminalibus maior cura quoad examen teſtium adhiberi debet, quam in ciuilibus, & cur.*
116 *Ibi cautius agendum eſt, vbi maius periculum intenditur.*
117 *Nemo ex iniuriarum cauſa pro infami eſt habendus, & quando.*
118 *Iura municipalia ex vſu & neceſſitate cuiuſque ciuitatis conſcribi debent.*
119 *Quæ ad legum ſcriptoris officium ſpectanda ſunt.*
120 *Omnes veritatem charam habere decet.*
121 *Veritas eſt mater iuſtitiæ.*
122 *Veritati cuncta cedere & manum dare coguntur.*
123 *Leges legibus ſunt conferendæ, ſic & ſtatuta municipalia.*

DEI OPT. MAX. AVXILIO.

NAch dem ein erbar hoch vnnd wolweiſer Rath einer Käyſerliche Statt jhren abgeſandten Rathsfreunde an vns mit einem Credentzbrieff abgefertiget/ welcher vns etliche ſtatuta, willkühr vnnd ordnung/ ſo Käyſerliche ſtatt derſelben Bürgern vnnd Eynwohnern zum beſten bedacht berathſchlagt/ vnd auffs Papir gebracht worden/ zugeſtellt vnnd vntergebē/ vnd daneben nicht allein mündlich berichtet/ ſondern auch hierüber in Schrifften bey vns geſucht dieſelbe in erſter gelegenheit/ in notwürfftige berathſchlagung zunemen/ vnd jhm darauff vnſer rathſams gutbedüncken/ Ob ſie in allen jhren Arncklen/ Puncten vnd Clauſeln/ in maſſen ſie geſtellt/ beſtehen möchten oder nicht/ mitzutheylen.

Als haben wir ſolche ſtatuten/ willkühren vnd ordnung förderlich vor die Hand genommen/ mit ſondern fleiß verleſen vnd erwogen vnd auch derer puncten vnnd Artickeln halben/ ſo vns bedencklich vorgefallen/ folgender reſolution vnd meynung entſchloſſen.

Vnd befinden demnach anfänglich/ daß in dem erſten Tittl darinnen von ſucceſſion der abſteigenden Linien diſponiert/ vnter andern in §. ſich anhebend:/ ſo ſetzen ordnen vnd ſtatuiren wir/ ꝛc. deß ehemañs Guth dermaſſen deſcribirt werde/ daß hinfüro deß Manns Gut heyſſen vnnd verſtanden werden ſolle/ was er anfangs der Ehe gehabt/ vnd hernachmals in ſtehender Ehe/ mit ſeinem vnd deß Weibs gut/ oder aber auch ſie das Weib/ ſampelich vnd inſonderheit erworben/ alſo daß ſolches alles auch bey der Eheleut leben vor deß Manns gut geachtet/ vnd daß hinwider gleicher geſtalt deß Weibs gut ſeyn vnd bleiben ſolle/ was ſie dem Mann zugebracht/ oder durch erbfälle vñ gaben von andern bekommen/ vnd alſo in jren Mundeverſtorben.

Wiewol nũ daran kein zweiffel/ daß dem Ehemañ das jenige billich zu gut gehe/ was er mit dem ſeinen erzeuget vnd erworben/ ſo haben wir dannoch hinwider daran bedencken/ daß deß Mannes gut auch diß ſeyn vnd heyſſen ſole/ was er nicht allein mit ſeinem/ ſondern auch mit deß Weibs gut/ ja auch das Weib ſelbſt ſämptlich vnd inſonderheit erlangen vnd erwerben möchte.

Solch vnſer bedencken aber nuhn deſto klärlicher vnd deutlicher zu bedeuten/ iſt zuwiſſen daß die Weiber dreyerley güter haben können/ als nemlich vñ erſtlich jhre mitgifft/ welche im Rechten dos genañt wirt: zum andern/ kan ſie auch haben etliche ſonderliche güter/ welche ſie dem Ehemañ auſſerhalb der mitgifft vñ ehegelts zugebracht/ welche die Rechte bona paraphernalia neñen Zum dritten vñ letzten/ kan ſie auch noch andere güter præter dotem haben/ welche ſie dem Mañ nie eyn noch zubracht/ ſondern in ihrer eygnen adminiſtration vñ verwaltung behalten/ & hæc quidē diſtinctio trium bonorum mulierum traditur per Dd. *in l.* 1 *maritus, vbi Bart. in 2. in 1. lectu. & in 2. lectu circa pr. verſ. item oppono. leg fin. C. de procur.* & per Bald. *l. 1. C de priuileg fiſ. cum multis ſimilib. allegat.* per Ioan. Cephal *conſil. 122. viſo inſtrumento, num. 5 lib 1.* & probatur eadem diſtinctio per textum manifeſtum in *l ſi ego, § dotis autem cauſa, & § plane, de iur dot.*

So vil nun deß Eheweibs mitgifft oder ehegelt betrifft/ iſt im Rechten vnnd bey den Scribenten gar

2 ein groſſer ſtreit/ vtrum dos † manente vel conſtante matrimonio mariti ſit vel vxoris, quibuſdam exiſtimantibus, quod vxor ſit domina dotis ſecundum ius gentium primæuum, maritus autem eiuſdem dotis ſit dominus ſecundum ius gentium ſecundarium, alijs autem ſentientibus, quod maritus vere & proprie ſit dominus dotis, vxor autem ficte duntaxat, alijs vero contra arbitrantibus, quod dos vere ſit in dominio vxoris, ficte autē in dominio mariti. Et ita deinceps, quemadmodum copioſe ſcriptum reliquit Hippolytus Riminald. *Inſtit. quib. alien. lic. vel non. in princip. num.* 30. *cum aliquot ſeqq. vſque ad nu.* 317. excluſiue: alijs denique dicentibus, dotem ſimpliciter non eſſe in bonis mariti, Bart. *in l. Lucius*, §. *idem reſpondit*, 2. *ad municip.* quem refert & ſequitur Dec. *in l. quod nunciitur*, & ſcribit ibidem Cagnol. *in fin. de reg. iuris.*

Wie dem allen aber/ ſo halten wirs eygentlich dar-
3 für/ quod maritus conſtante † matrimonio vere ac proprie dominus ſit dotis vel rei in dotem datæ, per textum *l. doce*, C. *de rei vendicatio.* vbi expreſſe diſponitur, quod res dotalis conſtante matrimonio ab vxore vandicari non poſſit, *dict. leg. in rebus*, *in princ.* C. *de iure dot.* vbi cōſimiliter manifeſte diſponitur, quod mulier diſſoluto demum matrimonio vendicandæ dotis facultatem habeat: Quo ſic conſtituto, neceſſario conſequitur vxorem manente vel conſtante matrimonio rei dotalis dominam eſſe non poſſe.
4 Cum is † qui rei alicuius Dominus eſt, eiuſdem etiam vandicandæ ius habeat & poteſtatem. Contra
5 vero non poſſit † ſuum cuiuſq; videri, quod ab eo vendicari non poteſt, *leg. Quintus Mutius*, 2. §. *argento*, *de aur. & arg. legat.* & pertinet eodem, quod ſcribit
6 Bart. *in leg.* 1. *num.* 3. *de ſtatu hominum.* quod † ſcilicet dictiones *meum, tuum, ſuum*, ſignificent aut denotent dominium, per textum *leg. ſolum*, §. *meum*, *de rei vendicat. & l. ſeruum*, *in princ. de legat.* 3. & tradit Idem Bart. *in leg. ſi legatum*, §. *ſi quis bona. ad Senatuſconſ. Trebell.*

Cum ergo mulier dotis facultatem vendicandæ conſtante matrimonio non habeat, *d. l. doce*, C. *de rei vendic. & d. l. in rebus*, *in princ.* C. *de iur. dot.* omnino conſequens eſt, maritum interea temporis eiuſdem dotis dominum eſſe oportere.

7 Nam quod neutrius † ſit, dici quidem certe non
8 poteſt, propterea quod dominium † in incerto eſſe nec poſſit, nec debeat, *l.* 1. *de vſucapion.*

9 Quinetiam quod maritus † conſtante matrimonio dominus ſit rei dotalis, textus eſt manifeſtus *Inſtitut. quib. al. licet vel non, in princ.* & ſcriptum reliquit ibidem Riminald. *num.* 316. *verum*, inquiens, *res dotalis dominium eſſe mariti*: Idemque ex facto conſultus reſpondit Ioan. Cephal. *conſil.* 256. *videbatur prima fronte*, *num.* 1. *lib.* 2.

Vnnd weil nuhn hierüber auch klares Rechtens/ quod dos oneribus matrimonij ſeruire debeat, *leg. ſi pater mulieris*, *in fin. de iur. dot.* eaque ipſa de cauſa fructus dotis ad maritum ratione illorum, quę ſuſtinet, onerum matrimonij omnino pertineant, *l. dotis fructum*, *in princ. de iur. dot. l. ſi quis pro vxore*, §. *ſi vxor viro*, *de donat. inter vir. & vxor. l. pro oneribus*, C. *de iur. dot.* & ſcriptum reliquit Dec. *conſ.* 521. *conſultus ab illuſtri domina*, *num.* 1.

So köndte vnd möchte vnſers erachtens probabiliter wol geſagt werden/ daß zu deß Ehemanns Gut auch das jenige gehörig/ was er mit ſeyner Haußfrawen mitgebrachter mitgifft in ſtehender ehe erlanget vnd erworben/ ſintemal dieſelbe in werender ehe jhme eygenthümblich zuſtändig/ jhme auch die fructus vnd abnützung ſolcher mitgifft pro oneribus matrimonij vermöge der Recht ohne das gehören vnd folgen: & de dote hæc quidem hactenus.

Was aber zum andern die Güter anlanget/ welche dem Weibe auſſerhalb der mitgifft zuſtändig/ vnd paraphernalia genandt werden/ wirdt im Rechten vnd von den Scribenten eyn vnterſcheyd gemacht/ ob das Weib dem Mann ſolche Güter tradiert vnd eyngeantwort habe/ oder aber ob ſie dieſelben bey ſich vnd in jhrer verwaltung behalten.

Nam priori quidem caſu, quo eiuſmodi bona marito fuerunt tradita, maritus eadem poſſidere, ipſorumque nomine procurator eſſe intelligitur, *l. fin.* C. *de pact. conuent.* At poſteriore caſu, quo ſcilicet nulla talium rerum facta fuit traditio, maritus eaſdem nō poſſidet, nec vllam ſibi adminiſtrationem earum vel procurationem arrogare poteſt, quemadmodū tradunt Bartol. & Dd. *in alleg. l. maritus*, C. *de procur.* item Salyc. & reliqui Dd. *in d. l.* 1. C. *de priu. fiſc. cum reliquis eiuſdem generis ſupra allegatis.*

So muß ferner auch in bonis paraphernalibus marito traditis ein vnterſcheydt gemacht werden/ vtrum videlicet ita tradantur, vt ſtatim efficiantur mariti, an vero eo pacto non tradantur vel aſſignantur. Nam ſi ita quidem tradantur, vt mariti ſtatim fiant, efficiuntur ſane mariti ad illum effectum, vt conſtante matrimonio ab vxore non vendicentur, ſed eo demum diſſoluto condicantur, *l. ſi ego*, §. *dotis cauſa. de iur. dot.*

So hat ferner auch ſolche traditio vnnd dominij tranſlatio ſolchen effect/ vt fructus eiuſmodi rerum fiant mariti, ſecundum ea quæ poſt Carol. Ruin. *in conſ.* 122. *lib.* 1. daß demnach auch dißfalls nit vnbillich geſagt werden kan/ was der Ehemann in ſtehender ehe mit ſolchen paraphernalibus, welche jhme der geſtalt/ wie jetzt gemeldet/ tradirt/ erlangt vnd erworben zu ſeinem gut gehörig.

Es iſt aber allhier zu wiſſen vnnd zu mercken/ daß in caſu dubio nicht vermutlich/ quod bona paraphernalia marito ſic tradita eſſe intelligantur, vt dominium eorum in ipſum transferretur, niſi hoc manifeſte actum fuerit, *d. l. ſi ego* §. *dotis cauſa.* & notat inibi Bald. *de iur. dot.* & Dec. *conſil.* 121. *num* 3. *in fin.* vnd demnach auch der Eheman fructus rerum paraphernalium anders nicht/ quam illo in caſu, quo expreſſe actum eſt, vt dominium expreſſe in ipſum transferretur, erwürbe vnd jhme zu eygen mächte.

Vnnd ſolches ferner auch klärer außzuführen/ iſt zum dritten klares verſehens Rechtens/ quod bona paraphernalia † marito ſimpliciter tradita, nec non 10
reliqua etiam vxoris bona, quæ (vt ſupra diximus) marito tradita non ſunt, in dominio mulieris remaneant, *d. l. ſi ego*, §. *dotis cauſa*, *de iur. dot. & l. fin.* C. *de pact. conuent.* adeo quidem vt maritus ſe de illis, vxore contradicente, nullo modo intromittere poſſit, *leg. hac lege*, C. *de pact conuent.* & ſcribit Alexand. *conſil.* 144. *circa primum dubium*, *num.* 5. *lib.* 5. & quoniam fructus dominij cauſam ſequuntur Ioan. Cephal. *in alleg. conſil.* 122. *viſo inſtrumento*, *ad fin. lib.* 2. conſequens modis omnibus eſt, quod fructus ex eiuſmodi bonis prouenientes dubio procul ad vxorem pertineant, Dd. *in l. vbi adhuc.* & ibi gloſſ. *in verb. ad ſuſtentationem*, Cod. *de iur. dot.* & gloſſ. *in d. l. fin. ad verb. circa ſe*, C. *de pact. conuent.* cum reliquis eiuſdem generis allegatis per Alexand. *in dict. conſil.* 144 *num.* 4. & 6. *lib.* 5. vbi inter cætera dicit, fructus eiuſmodi rerum ad vxorem vſq; adeo per-

eo per-

eo pertinere, vt, quicunq; illi tandem ſint, dummodo contra voluntatē eius à marito percepti fuerint, eidem vxori debeantur, quantumuis etiam ſint cōſumpti, per textum *l. de iis, C. de donatio. int. vir. & vxor.*

Solet autem hoc caſu (vt rem in pauca conferamus)
11 talis adhiberi diſtinctio, quod fructus † bonorum paraphernalium, ſi adhuc extent, reſtitui debeant vxoris hæredibus, vel vxori, *l. ſi ſtipulatio, § 1. de donatio. int. vir & vxor* & facit textus *in l. fin C. de pact. con-*
12 *uent.* Si vero ſunt † conſumpti, tunc ſiquidem contra voluntatem vxoris percepti fuerint, conſimiliter vxori ſint reſtituendi, *d. l. de iis C. de don int. vir. & v-*
13 *xor.* Quod ſi fructus † voluntate vxoris conſumpti fuerint, lucro mariti cedēt, ſi ſint induſtriales, *d. l. ſi iun. gl. in verb. circa ſe. C. de pact. conuen.* Si vero natu-
14 rales † fue. int ad vxorem pertinebunt. & tenebitur maritus, quoad locupletior factus fuerit, eoſdem fructus vxor reſtituere, *dict. leg ſi ſtipulata, § 1. de donatio int. vir. & vxor.* dummodo valor eorum non ſit modicus, ſed alicuius momenti, *argum. l. ſi id quod. § 1. & l. verum, de donatio. inter vir. & vxor.* hanc diſtinctionem tradit Bartol. *in leg. penaltim. in princ. num. 3. ad l. Falcid.* eamq; communiter approbatā eſſe teſtātur paſſim iuris noſtri interpretes, veluti Ale. *in l. pen. ad leg. Falcid.* & Dec. *conſ. 521. conſultus ab illuſtri domina, numero quarto, circa. princip. verſic. ſed dubium eſt.*

Reliquum nunc eſt, vt de fructibus tertij generis bonorum, eorum ſcilicet quæ marito tradita vel aſſignata non fuerunt, paucis itidem loquamur. Intereſt autem hoc caſu, verum tales fructus percipiantur contra voluntatem vxoris, idque conſtat, &
15 dubium non eſt, quod eos † maritus vxori reſtituere neceſſe habeat, *dict. leg de iis. Cod. de donat. inter*
16 *vir. & vxor.* Si vero ſint conſumpti, † tunc de induſtrialibus & naturalibus idem iudicium interponendum eſt. quod in fructibus bonorum paraphernalium obtinere ſupra iam diximus, ex ſent. Bartol. *in all. g leg.* Iam vero Senatus alicuius ciuitatis ius hoc non poteſt tollere, ſi præſertim iuſta & probabilis cauſa & publice quidem vtilis non ſubſit, *leg item ſi verberatum, § 1.* vbi Bartol. *in virum. notab.* & reliqui Doctores tradunt, *de rei vendicatio.* Baldus *in leg. reſcripta, numero decimo & duodecimo, C. de prec. Imperat. offerend. & in leg. fin. numero ſexto & ſeptimo, Cod. ſent. reſcind. non poſſe.* Doctores *in capitulo primo, de probatio.* & perſequitur hunc articulum copioſe admodum Crauett. *in tractat. de antiquit. temp. part. 1. § r,*

Vnd da man vielleicht ſagen möchte / es were / wie wir berichtet in dieſer Käyſerlichen Statt / von vielen Jaren hero alſo gehalten vnd herbracht worden / was der Mann mit ſeinem oder deß Weibes gut / oder auch ſie das Weib ſampylich oder inſonderheit erworben / daß ſolches alles vor deß Manns gut zu achten / ſo iſt doch leichtlich darauff zu antworten / als nemlich: quod quælibet tum lex, tum conſuetudo iuſta & honeſta eſſe debeat, *can erit autem, 4. diſtinct.* Iam vero nec honeſtum nec iuſtum eſt, mulieri contra
17 ipſius † voluntatem auferre vel extorquere, quod ſuum eſt, & marito attribuere, ſed contra potius iuſtum eſt, ſua cuiq; cōmittere vel relinquere, *l. iuſtitia, § iuris præcepta. de iuſt. & iur. l. nemo exterus, C. de Iuda.*

18 Neque enim † vni auferendum eſt, quod alij
19 debetur: neue vnum altare † diſcooperiendum, vt alterum cooperiatur, Bald. *in l fin. numer. 6. de conſtitutio. princ. & in l. aſſiduis, C. qui potior in pignor. habeant.* per illum textum, item per textum *leg. a § ſi quis à principe, ne quid in loc. publ. & cap. ex tuarum, de author. & vſu pall.* & ſcribit Matth. de Afflict. *cap. 1. num. 29. qui ſucceſſor. tenem. titul.* Atque conſuetudo † inin- 20
ta & mala vere ac proprie loqui, ſi volumus, non non eſt, nec dicitur conſuetudo, ſed abuſio potius & corruptela. *textu. mala autem conſuetudo, octaua diſtinct. cap. fin de conſuetud. & capit. inter dilectos. de exceſſib. prælat.* Freder. de Son. *conſ. vel quæſt. 91. incipien. quod pater poteſt filio, num. 4.* Ideo tanquam iuri contraria & peccatum nutriens haudquaquam ſeruanda, *c. ex parte, de conſuet.* & annotauit Matth. de Afflict. *in c. 1. num. 21. & 24. de feud. dat in vicem leg. commiſſ.*

Vnd ſo viel ſey anfänglich von dem / was für das Ehemanns gut zu achten oder nicht / nach gelegenheit kürtzlich geredt.

Zum andern / nach dem vnter dem Titul / von gaben vnter d Mañ vñ weib, *§. fin* dieſe wort zubefinden / wir ſetzen / ordnen vnnd wollen / wann zwiſchen Mann vnnd Weib / Gaben mit nachfolgender Clauſul geſchehen / vnnd geloben jhr oder jhme dieſelbe nicht zuwiderruffen / daß dermaſſen Clauſul gantz krafftloß ſeyn vnnd einem jeden offen ſtehen ſollen / ſeine Gaben oberzelter maſſen jederzeit zu endern.

Als tragen wir auch ſolcher diſpoſition nicht ein geringes bedencken / dann ob wol nicht ohn / daß in ſimplici donatione ab altero coniugum facta eiuſmodi clauſula parum vel etiam nihil ponderis habeat, ac momenti, propterea quod ea nullum alium habeat effectum, quam quod donationem cauſa mortis factam, ſi ei incontinenti adijciatur, transfundat in donationem inter viuos, *leg. vbi ita donatur, de donat. cauſ. mort.*

Donationes autem † ſimplices inter virum & 21
vxorem celebratas, adeoq; illam etiam ipſam, quam dicimus, clauſulam hoc caſu non conſiſtere certo certius ſit, *leg 1. 2. & 3 & tot. tit de donatio. int vir. & vxor.* Adeo quidem vt niſi eo, qui libertatem vſus eſt, coniuge primum mortuo, minime conualeſcat, *leg. cum hic ſtatus, § Diuortium, & § ſi ambo, de donatio. int. vir. & vxor.* præſertim ſi de omnibus bonis concepta eſſet donatio. Quippe quæ liberam auferret teſtandi facultatem, adeoque inter alias etiam perſonas, quibus donatione regulariter interdictum non eſt, minime ſubſiſteret, *leg. ſtipulatio hoc modo,* & ibi Dd. *de verb. obligat.* ſo hat es dennoch in donatione reciproca, vel remuneratoria viel ein ander gelegenheit / vtpote quæ ratione † obligationis 22
mutualis inter coniuges, etiam ſtatim conſiſtat, quemadmodum notabiliter ſcribit Iaſon *in leg. ex hoc iure, numer. 55. de iuſt & iur.* per textum *leg quod autem. § ſi vir & vxor. de donatio. int. vir. & vxor.* & tradunt communiter Dd. *in leg. ſi pater puellæ, Cod. de inoffiſioſ. teſtamen* quo loco Paul. de Caſtr. in ſpecie vel potius in terminis *ſi coniuges,* inquit, *ſibi inuicem reciprocam donationem faciant,* & dicatur quod ſit donatio inter viuos, vel quod non poſſit reuocari, ſecundum *leg. vbi ita donatur, de donation. cauſ. mort.* talis donatio non cenſetur donatio prohibita, quin imo ſtatim etiam eſt valida, ita quidem vt nec traditione, nec cōfirmatione per mortem indigeat. Idq; ſingulariter mente & memoria tenendum, idē Caſtrenſis admonet, additq; hoc etiam locum habere in donatione omnium bonorum præſentium inter virum & vxorem facta.

Dieſen

Dieſem kompt ferner zu ſtärcke / Quod hæc clau-
ſula, vt donatio non reuocetur, donationem mor-
23 tis etiam † cauſa factam (vti paulo etiam ante dictū
fuit) æquipararet donationi inter viuos per textum *d.*
24 *l. vbi ita donatur.* Iam vero donatio † contrahi non
poteſt, niſi interueniente mutuo donatoris & do-
natarij conſenſu, *§. alia autem donationes. verſ. & ad ex-
emplum, Inſt. de donat. & l. ſi quis argentum, § fin. C. eod. tit.*
vel inter partes præſentes, vel etiam abſentes per nū-
cium, vel per epiſtolam, *leg. abſenti, in princ.* & not. ibi
Bart. *de donat.* & Dd. *in l. illud.* vbi gloſſ. *in verb. alia cau-
ſa, in fin.* & Paul. de Caſtr. *num. 7. C. de ſacroſanct. eccleſ. &
l. nec ambigi.* vbi ſimiliter Dd. tradunt. *C. de donation.*

Nun aber iſt im Rechten klärlich verſehen / quod
25 pacta, † conuentiones & contractus iuris gentii-
um, *l. ex hoc iure, de iuſt. & iur. l. Stichum, § naturalis, de
ſolutio. & l. cum amplius, §. in natura debet, de regul. iur.* &
26 quod porro ea, quæ ſunt † iuris gentium ab Impera-
tore etiā ipſo auferri nobis inuitis nullo modo poſ-
ſint, ſecundum ea quæ ſupra copioſe in eandem ſen-
tentiam adduximus. Eodem pertinet, quod depor-
tati imo ſerui etiam pœnæ, tametſi maxime ijs, quæ
iuris ciuilis ſunt, legibus noſtris priuentur, nihilo ta-
men minus ea adhuc retineant, quæ ſunt iuris gentii-
um, *l. quidam ſunt ſerui, in fin. de pœn.* vbi Bart. id ipſum
ad obligationes vel contractus iuris gentium in ſpe-
27 cie accommodat, etiamſi maxime reſcriptum † prin-
cipis, vim a portio ſit iuris ciuilis, & quidem generalis,
*§ conſtat autem, & §. ſed & quod princip. Inſt. de iur. natur.
gent. & ciuil.*

Zuförderſt aber hat inferior magiſtratus vnd ſonder-
lich ſenatus alicuius ciuitatis regulariter nit macht jrē
Bürgern vnd Eynwonern ius ipſis quomodocunq;
etiam quæſitum zu nemen oder zu entziehen / cum e-
iuſmodi poteſtas ius alteri quæſitum ea cauſa etiam
auferendi in numerum illorum referatur, quæ reſer-
uata ſoli Imperatori in ſignum poteſtatis ſupremæ.
Matth. de Afflict. *in c. 1, in princip. num. 42. verſic. quinto
decimo, quæ ſint regal.*

Auß welchem allen nothwendig / ja auch vnwider-
ſprechlich erfolget / daß die Clauſul oder conuentio
28 (vt donatori non † liceat donationem mortis cau-
ſa factam reuocare) contra voluntatem contrahen-
29 tium, adeoque quod conſequens eſt, donatio † in-
ter viuos per ſtatutum tolli vel reuocari nullo mo-
do poſſit. Hiſce enim in terminis verſamur hæcq;
30 nobis inſtituta eſt quæſtio: Vtrum lege † munici-
pali ſtatui poſſit, & coniugibus liberum ſit, dona-
tionem, inſerta illa ipſa, quam modo diximus clau-
ſula, factam iam nunc & contractam etiamnum re-
uocare? Non autem an ſtatuto effici poſſit, vt ap-
31 probationi † iuris ciuilis, quæ obligationi natura-
li aſſiſtit, & fomentum præbet, nullus relinquatur
locus Quamuis illud ipſum quoq; iure noſtro vlli-
bi diſpoſitum meminiſſe non poſſimus.

Haben dannoch ſorge daß dieſe Clauſul (*vt dona-
tori non liceat donationem reuocare*) contra voluntatem
contrahentium, præſertim vero in præiudicium il-
lius partis, cui ex ea ius quæſitum fuit, mit beſtande
der Rechte per viam ſtatuti annullirt oder auffgeha-
32 ben werden möge / ne ſcilicet ius ſuum † cuipiam in-
iuſte auferatur vel detrahatur, *leg. 2. in princi. de his qui
ſunt ſui vel al. iur. l. fin. de pact. l. cum dos, verſ. ſi vero poſt, de
pact. dotalib. & l. nemo externus, C. de Iudæ. cum ſimilib. ad i-
33 dem propoſitum ſupra allegatis.* Neue iniqua † condi-
tio alteri per alterum inferatur, *leg. non debet alteri, de
regul. iur.*

Zum dritten / wirdt *in eod. titul.* von gaben zwiſchen
Mann vnd Weib vnter andern auch gemeldet / wañ
die Gaben auff das gantze Gut gerichtet ſeyn / vnnd
das verſtorbene theyl / Eltern vnd Großeltern hinder
ſich verleßt / daß denſelben dardurch an jhrer legiti-
ma nichts benommen ſeyn ſolle / welches dann recht
vnd wolbedacht / vnnd alſo verſehen. Tametſi enim
non parentibus † liberorum, vt liberis parentum, 34
debeatur hæreditas: Cum parentes † ad bona li- 35
berorum ſolatario miſerationis admittat, liberos
vero naturæ ſimul & parentum communi voto,
l. g. ſcripto hærede, vnde liber. ſi tamen turbato ordine
mortalitatis liberi priuſquam parentes è vita diſce-
dunt. nec minus pie parentibus, quam liberis hære-
ditatis vel legitimum bonorum ſubſidium relinqui-
tur ac debetur, *l. nam etſi parentibus. in princ. de inoffic.
teſtam.* vnnd haben derwegen an ſolcher verordnung
gantz vnd gar kein bedencken.

Dieweil aber daſelbſt allein de legitima parētum
meldung geſchicht / ſo ſtellen wir einen E. H. vnd W.
Rath der Käyſerl. Statt anheym / ob ſie dieſe verord-
nung gleicher geſtalt auff die legitimam liberorum
nicht auch dirigirn / vnnd richten wöllen / idq; ad mi-
nimum dubitationis tollendæ gratia, vnd zuverhü-
ten vergebliche zänck vnd diſputation / *argum. l. qui mu-
tuam mandat. l. qua dubitationis, de reg. iur. & l. teſtamen-
tum, C. de teſtam.*

Nach dem aber auch am berührten orth der legiti-
mæ allein gedacht wirdt / vnd von abziehung der falci-
dien keine meldung geſchicht / ſo würde dieſer caſus, da
von demſelbigē keine ſonderliche verſehung außtrück-
lich geſchehen ſolte / in verſehung der gemeinen Rech-
ten gelaſſen werden / *l. ſi extraneus, de condict. cauſ. dat. l. ſi
cum dotem, in princ. ſolut. matrim. & l. commodiſſime, de li-
ber. & poſthum.*

Vnd da nun ein E. H. vnd W. Rath der K. Statt
dieſe jhre diſpoſition vnnd verordnung auſſerhalb der
legitima ſtät vnd vnverbrüchlich gehalten haben wol-
te / darfür ſichs bey vns anſehen leſt / ſo wolte die not-
turfft erforderen / daß ſie der falcidien halben auch ei-
ne ſonderliche gewiſſe verſehung gethan hetten / dann
ohne das iſt zubeſorgen / daß ſich die hæredes ab inte-
ſtato derſelben detraction vnnd abziehung künfftiger
zeit anmaſſen möchten / ſintemal in gemeynen beſchri-
benen Rechten außtrücklich verordnet / quod detra-
ctioni Falcidiæ † non ſolum in legatis, verum et- 36
iam in donationibus cauſa mortis & inter coniuges
factis locus ſit relictus, *l. cum hic ſtatus, in princ. verſicu.
ſed de falcidia. de donatio. int. vir. & vxor. l. cum pater, §. 1.
de lega. 2. l. Marcellus, §. 1. & l. illud generaliter, in princip. de
donatio. cauſ. mort. leg. 1. §. ſi quis ex mortis, quor. legato. leg.
ſi mortis cauſa, leg. in donation. & leg. pen. C. ad l. Falcid.
cum multis ſimilibus.* welches wir guter wolmeynung
auch nit vnerinnert laſſen wollen.

Zum vierdten / wirdt ſub titulo von Teſtamen-
ten / Codicillen oder geſchäfften der Zechleuthe /
vnd gemeinen Mannes / §. incip. So befinden
wir doch. & in §. dieſer von den Krancken erbe-
tene. gemeldet / daß die vnter den Zechen vnd gemey-
nen Mann / ſo jhren letzten willen / Codicillen oder an-
dere geſchäfft zu machen gedacht / vnnd vor einen er-
barn Rath haben nicht kommen mögen / zween erbare
vnd glaubwürdige Mitbürger freywillig vnd ohn ge-
fährliche anſtifftung oder andern Perſonen zu ſich er-
betten / vnd daß ſie bey einem erbarn Rath vmb deſſel-
ben nach-

ben nachlaſſung vnd Conſenß anſuchung thun wöllen/anhalten ſollen.

So werden ferner auch daſelbſt etliche ſolennitates erzehlet/ welche in auffrichtung jetztgemeldter Teſtament/ Codicillen vnd letzten willen zuhalten/ vnnd wird vnter andern & primo quidem in loco geſagt/ dz die darzu erbetene vñ verordnete Perſonen erſtlich darauff gute achtung geben ſollen/ dz der kranck ſeyn Teſtament/ Codicillen oder letzten willen zu machen von einem Erbaren wolweiſen Rath Erläubnuß habe.

So wird ferner auch in § Da nun jhme. hierauff geſaget/ da dem krancken darauff ſeinen willen vnd Geſchäfft zu machen erlaubet/ daß alsdann in der Cantzley verzeichnet werden ſoll/ wie allda gemeldet.

Dargegen aber iſt klares verſehens Rechtens/
37 quod vitioſa ſit † vltima voluntas, quæ alieno per-
38 mittitur arbitrio. Propterea quod iura † teſtamentorum ipſa per ſe firma eſſe oporteat: Non autem ex alieno arbitrio pendere, *leg. illa inſtitutio, in princip. de*
39 *hæred. inſtituend.* vſque adeo vt inſtitutio † vel diſpoſitio vltimæ voluntatis ex alieno pendens arbitrio captatoria in iure appelletur, nulliuſque adeo in teſtamento etiam militis ſit ponderis ac momenti, *l. captatorias, C. de teſtament. milit.* & ſcribit Franciſ. Aretio. *in l. ſi curatorem habens*, quæ eſt *l. 3. num. 3. C. de in integ. reſtit.*

Vnnd obs gleich in langer zeit hero in Käyſerlicher Statt/ wie wir abermal berichtet/ alſo gehalten werden/ daß die jenigen/ welche teſtiren oder ſonſt jren letzten willen machen/ vnnd auffrichten wöllen/ von einem Erbarn Rath daſelbſt erlaubnuß darzu erlangen vnnd haben müſſen/ ſo kan dennoch darauß keine beſtändige gewonheit erzwungen werden.

40 Cum vitioſum ſit libertatem vltimæ † voluntatis conſtringere, impedire vel diſpoſitionẽ eius alieno arbitrio permittere, & quod conſequens eſt malam hoc caſu conſuetudinem ſubeſſe oporteret, quæ corruptelæ & abuſionis nomen potius, quam conſuetudinis mereretur, adeoq; etiam ſeruanda nõ eſſet ſecundum ea, quæ ſupra ad idem propoſitum
41 iam allegauimus: omnis enim † conſuetudo quæ dicitur tranſgreſſio, non ſubſiſtit. Archidiac. *in can. in his, 9. diſtinct.* quem refert & ſequitur Bald. *in auth. omnes peregrini, numer. 2. ad finem Cod. commun. de ſucceſſio.*

Item ſünfften/ wirdt in jetztgemeldtem Titul §. zum ſechſten. ferner geſagt/ daß der Teſtator ſeyn Hab vnd gut nicht gantz vnnd gar durch legata beſcheyden/ ſondern vornemlich auff einem oder mehr erben nach ſeiner gelegenheit bedacht ſeyn/ vnd dieſelben eynſetzen ſollen.

Da nun ſolcher diſpoſition der geſtalt nachgegangen werden ſolte/ ſo wolte darauß erfolgen/ daß die Bürger vnnd eynwohner/ oder der gemeyne Mann Käyſerlicher Statt würden getrungẽ werden/ keinen andern letzten willen/ dann eitele Teſtament zu machen vnd auffzurichten: in dem an bemeltem ort außtrücklich verſehen/ daß ſie auff einen oder mehr Erben bedacht ſeyn/ vnnd dieſelbigen eynſetzen oder inſtituiren ſollen.

42 At vero inſtitutio † hæredis vera eſt & proprijſſima nota teſtamenti, adeo quidem vt is, qui hæredem ſcribit, vel inſtituit, teſtamentum facere noluiſſe euidenter comprobetur, *l. non codicillum, C. de teſta.* contra vero codicillis † neq; hæres directo ſcribi, 43
nec ex hæredari poſſit, ne ſcilicet cõfundatur ius teſtamentorum & codicillorum, *§. codicillis, inſt. de codic.*

Darwider aber klares verſehens Rechtens/ daß einem jeden/ der auff ſeinen Todtsfall etwas zuverordnen oder einen letzten willen zu machen bedacht/ frey ſtehen ſolte/ ſolche diſpoſition vnd verordnung ſeines gefallens auffzurichten.

Nihil enim eſt, quod hominibus † magis debea- 44
tur, quam vt ſupremæ voluntatis, poſtquam aliud iam velle non poſſunt, liber ſit ſtylus, & licitũ, quod iterum non redit, arbitrium. Verba ſunt Imperatoris Conſtantini *in l. 1. C. de ſacroſ. eccl.*

Weyl aber auch die Rechte mancherley modos condendæ vltimæ voluntatis auß gutem vernünfftigen vnnd bedencklichen vrſachen ordnen/ damit die jenigen/ welche jre letzte willen machen vnd auffrichtẽ wöllen/ die wahl haben möchten/ einen vnter denſelben zu kieſen/ ſiquidem idcirco legibus † varia ſo- 45
lent concedi beneficia, vt laxior nobis ſit facultas vnum aliquod ex ipſis eligendi, *l. quod in hærede, §. eligere, de tributo. actio & leg. cum filius, §. variis, de legat. 2.* quod quidem ius optionis vel electionis tanquam beneficium iuris ipſum quoq; nemini inuito extorquendum vel auferendum eſt, *capit. indultum, de regul. iur. leg. cum dos, verſ. ſi vero poſt, de pact. dotalibus. & leg. id quod noſtrum, de reg. iur. cum reliquis einſdem generis in eandem ſententiam ĩ allegat.* Et quod hoc caſu teſtatoris ſit electio, in cuiuſque arbitrio conſiſtat quem modum aut viam vltimæ voluntatis ſequi velit, in ſpecie probat textus *in allegat. leg. non codicillum, Codice de teſtament.* & ſcribit Paul. de Caſtr. *in leg. heredes palam, in princip. numer. 5. verſ. contrarium dic ff. eod. tit.*

So werden ferner auch iura codicillorum & aliarum vltimarum voluntatum, teſtamento excepto, vnd alſo auch dz jenige/ was in denen vns vberſandten Statuten/ von Codicillen vnd andern geſchäfften gemeldet/ allda in Käyſerlicher Statt prorſus ſuperuacanea, fruſtranea & eluſoria werden/ cum tamen contra obſeruatio vltimarum voluntatum multis vigilijs excogitata, non vſque adeo facile euerti & eluſoria reddi, *l. ſi quando, in princ. C. de inoffic. teſtament.* neque fruſtra membranas occupare debeat, *l. ſi quando, in princip. de legat. 1.* & facit textus *in c. ſi Papa, de priuileg. lib. 6 cum ſimilib.* præſertim vero leges ludibrio haberi non oporteat, *l. fin. §. ſi. verſic. non autem. C. de bon. quæ liber.*

Vnnd ob nun wol vnter obgemeldten Solennitaten inter alia begriffen/ daß der Kranck ſeyn Teſtament/ oder andern letzten willen zu machen/ von einem Erbarn Rath erläubnuß haben: Item daß der Teſtator auff einen oder mehr Erben nach ſeiner gelegenheit bedacht ſeyn/ vnnd dieſelben eynſetzen ſolle. So ſolte dennoch vnſers erachtens bequemer vnnd Rathſamer ſeyn/ daß dieſelben auſſen gelaſſen würden/ darmit es das anſehen nicht gewinnen möchte/ als wolte man den Rechten zuwider libertatem teſtandi, aut alias in caſum mortis per viam vltimæ voluntatis diſponendi conſtringiren oder infringiren.

Wiewol aber auch ad confectionem teſtamenti in gemeynen beſchriebenen Rechten viel vnnd gleich dreyzehen ſolennitates vonnöthen/ quas ordine recenſet Paul. de Caſtr. *in l. hac conſultiſſima, in princ. nu. 1. C. de teſtament.*

So befinden wir dennoch auß dẽ jetzt vberſandten

Statu-

Stamen / daß daſelbſt ſub allegato *titul. vel cap.* von Teſtamenten / auch zehen ſolennitates, welche in auffrichtung der Teſtament vnd letzten willen in acht zuhaben / enumerirt vnd erzehlet werden / da doch vermuthlich / ja auch zubeſahren / daß die Krancken / vnd ſonderlich die gemeynen Leuthe / darvon dieſer Titul diſponirt / ſolche ſolennitates ſchwerlich in gedächtnuß alle behalten / vnnd acht darauff geben können / beſöderſt wann es an der zeit / daß ſie ſich mit irem tödlichen abgang zubekümmern haben müſſen. Nam natura ſic ſe re comparatum eſt, vt humana fragilitas mortis præcipue cogitatione perturbata multas res in memoria conſequi non poſſit, *l. hac conſultiſſima*, §. *at cum humana*, *Cod. qui teſtam. fac. poſſ.*

Aber wie dem allen / da ſölche ſolennitates allein zu verhütung vnordnung / verdacht vnd gefährlichen mißbrauch adhibirt werden ſolten / auff den fall hette es ſeyne meynung / vnd köndte die requiſitio talium ſolennitatum, jedoch auſſerhalb den / durch welche libera facultas teſtandi, wie droben gemeldt / alieno arbitrio permittirt / conſtringirt oder verhindert werden wolte / wol paſſiren / vt ſcilicet inſidijs eo minus locus relinqueretur, *argum. d. l. hac conſultiſſima, in fin. C. qui teſtam. facer. poſſ.* ohne das aber / daß ſie pro ſubſtantialibus teſtamentorum vel vltimarum voluntatũ ſolennitatibus, ſolten gehalten vnnd erfordert / auch auß mangel ſolcher requiſition oder ſolenniteten / teſtamenta & vltimæ voluntates (wie dann in § *final.* obgemeldtes Capitels von Teſtamenten gemeldet wirdt) angefochten werden können / auff den fall tragen wir die vorſorge / daß dardurch viel nullitates vnnd nichtigkeit möchten verurſacht werden / da doch eine gemeine vnd gewiſſe Rechtsregul iſt / quod qui-
46 libet actus † non tantum ſic accipiendus ſit, vt valeat potius, quam vt in nihilum recidat, *l. quoties in actionibus. de reb. dub. & l. quoties in ſtipulationibus, de ver. obligat.* verum etiam ab initio ſic fieri vel inſtitui debeat, vt de iure valeat & ſubſiſtat, Bald. *in c. 1. num.* 13. *circ. med. verſ. ſed contra hoc, dt capitan. qui cur. ven.* per tex. *l. huiuſmodi, in princ. de leg.* 1.

Zum ſechſten / wirdt in vielberührtem Capitul von Teſtamenten / §. 6. vnter andern auch gemeldet / daß circa hæredum inſtitutiones oder eynſetzung der Erben / alle ſubtile diſputation / durch was wort dieſelben geſchehen / hindan geſetzt werden ſollen.

Nun iſt aber allhier zuwiſſen / das zweyerley ſubti-
47 liteten ſeyn / Quædam enim eſt ſubtilitas † ſcrupuloſa nimium & cauilloſa eaq; iure optimo damnatur & exploditur, Bald. & Dd. *in c. dilecti de iud.* Alex. Iaſon, & reliqui Dd. *in l. ſi ſeruum*, §. *ſequitur, de verb. obligat.* Bald. *in l. precibus, num.* 23. *C. de impub. & al. ſubſtit.* idem Bald. & Dd. *in d. c. dilecti, de iud.* & Matth. de Afflict. *in c.* 1. *de natura feud.* & de hoc ſubtilitatis gene-
48 re intelligendum eſt, quod dici ſolet nimiam † ſubtilitatem tendere ad pernitiem, *l. ſed hæc nimium ſcrupuloſa ſunt de excuſatio. tuto. l. ſancimus, C. ad Senat. Tre-*
49 *bell.* Nimiam † ſubtilitatem ludibrij inſtar obtinere, *l. vnde*, & ibi Bald. *C. de ind. viduit. toll.* ſubtilitatẽ ni-
50 miam † realitatem vulnerare, idem Bald. *in rubr. de poſt. prela.* ob nimiam ſubtilitatem pernicioſe plærunque errari. *d. l. ſeruum*, §. *ſequitur*. & ibi Iaſ. *numer.* 4. *de verbor. obligation.* Nimiam ſubtilitatem à iudicibus
51 non eſſe † admittendam, Iaſ. *præall. in loc.* cum reliquis, quæ ſunt generis eiuſdem. Conſimiliter in propoſito iam noſtro vtiliſſime dicitur: Circa hæredum inſtitutionem ſubtiles diſputationes eſſe remouendas, dummodo de illis, quas modo diximus nimium ſcrupuloſis & ſpinoſis diſputationibus intelligatur. Quædam vero eſt ſubtilitas veritatem indagans atque inueſtigans, & illa quidem tantum abeſt, vt in iuſtam reprehenſionem incurrat, vt laudem quoque minime vulgarem mereatur. Textus eſt *in cap. Capellanus*, & annotarunt inibi Dd. *de feud.* veriſſime enim Ariſtoteles *lib.* 1. *Ethic. c.* 4. *Eſt*, inquit, *hominis eruditi vſque periti, ſubtilitatem quærere in omni genere eatenus, quoad rei natura patiatur.* & iterum, *c.* 7. meminiſſe debemus, quod ſupra dictum eſt, ſubtilitatem non eodem modo quærendam eſſe in omni diſputatione, verum pro rei, quæ propoſita eſt natura, atque eatenus quoad ars & via trahendi patiatur. Vt non immerito M. Cicero *libr.* 1. *officior.* ſcriptum reliquerit, quod in artibus cognitione dignis, & in veri inueſtigatione verſantibus operæ curæq; ponitur, id iure laudari.

Vnd weil dann nuhn nicht alle ſubtile diſputationes ohne vnterſcheyde, ſondern allein ſpinoſæ illæ & nimis ſcrupuloſæ ſubtilitates, ſo zur erforſchung der Warheit nichts dienlich / hindan zu ſetzen / derowegen aber die ſubtiliteten / dardurch die warheit inveſtigirt vnd an Tag gebracht wird / keines wegs zuverwerffen / ſondern viel mehr hoch zuachten / als wöllen wir einem Erbarn hochweiſen Rath Kayſ. S. günſtig zu ermeſſen anheym geſtellt haben / ob nit diſer puncte dahin zurichten / daß alle ſubtile / vergebliche / vnnütze vnd vnfruchtbare diſputation / ſo nit zu ergründung der warheit / ſondern allein zu erregung vnnötiges gezänckes dienlich / hindan geſetzt werden ſollen.

Zum ſiebenden / nach dem im Capitul von diſputirlichen Teſtamenten gemeldet wird / wann zu einem Teſtament / Codicill oder letzten willẽ nur ſchlechte gemeyne wort befunden werden / dardurch deß Teſtatoris gemüth vnd meynung erſcheynet / daß er entweder ſeyner Kinder (darunter auch Kindskinder zuverſtehen) oder ſonſt iemande zu erben haben wollen / daß darumb ſolch Teſtament vnd letzter wille nit von vnkräfften ſeyn ſolle / ſo ſeyn wir mit einem Erbarn vnd hochweyſen Rath Käyſerlicher Statt günſtig zuermeſſen anheym geſtellt haben / diſſfalls allerding jetzt eynig.

Quibuſcunque enim verbis de voluntate teſtatoris conſtet, parum aut nihil intereſt. Tametſi enim
verba † ſecundum Ariſtotelem notæ ſunt earum 52
quæ in animo deliteſcunt paſſionum, Bald. *in leg. iuriſgentium*, §. *pactorum, num.* 3. vbi hoc dictum attribuit Boetio. *de pact.* & pertinet eodem, quod [illegible]bit Ci-
cero *in Top.* verba † rerum notas eſſe dicens, & *in* 1. 53
de leg. Orationem † mentis eſſe interpretem, nec 54
non *in orat. pro Cecin.* verba reperta † eſſe, non quæ 55
impedirent, ſed quæ indicarent voluntatem. Quæ quidem ſententia compluribus legum textibus cõprobatur, veluti *in d. l. iurisgentium*, §. *pactorum, de pact. l. Labeo, verſ. ſi Tubero, de ſupell. leg. l. ſi ita ſtipulatus*, §. *Chryſogonus, ad fin. de verb. obligat. l. Nepos Proculo*, & ibi Alciat. *ad verb. ſenſit. de verbor. ſignif.* & tradunt Dd. *in l. ſemper in ſtipulationibus*, vbi Dec. *num.* 4. *de reg. iur. cum ſimilib.* Nihilo tamen minus mens & voluntas longe lateque verbis præponderat, *l. promittendo, in princ. de iur. dot. leg.* 3. § *conditio. de adimen. legat. & l. fin. C. quæ res pignor. obligari poſſ.* ſiue illa generalibus, ſiue ſpecialibus verbis declaretur. Tantundem etenim opera-
tur † termo generalis, quoad omnia in eodem cõ- 56
prehenſa, quantum operatur ſpecialis, quoad ſpe-
ciem

ciem, l.1.§.1.*quod iuſſ. l.ſi duo, in fin. de admin. tut. c. quia circa de p.iu.c. fin. de conſtitutio. & cap. ſoluta. de maiorit. & obedient.* cum ſimilibus in eandem ſententiam allegat. per Alexandr. *conſil.* 235. poſt redditum per me conſilium, *numer.* 5. *lib* 6. & ſcribit Socin. iun. *conſilio*
57 107. *num.* 15. *lib.* 1. Ex eoque fit, quod verba † hominum intentioni ſeruiant, contra autem intentio nõ ſeruiat verbis, *cap. 2. requiri, de appellatio. cap. in his. &*
58 *cap. intelligentia, de verb. ſignificati.* non † enim verbis ſed rebus ipſis intendimus, *l. 2. C. com. de leg. & commiſſa. § porro, de electio. cum reliquis eiuſdem generis, libro ſexto.*

59 Hinc dici ſolet verba † trahenda eſſe ad intellectum, non autem intellectum ad verba. Bald. *conſil. 33. verba inſtrumenti, num. 1. poſt med. lib.* 6 Et merito quidem, cum plus in negotijs gerendis res quã verba ſpectari debeant teſte Cicerone *lib. 4 Academicar. queſt. fol.* 1. Indeque porro fiat, quod ſi de certitudine hæredis (in ſpecie loquendo) vel alterius perſonæ conſtet, non curandum ſit de modo eiuſmodi certitudinis, *l. 2.* & ibi Iaſon. *numer. 6. de liber. & poſthum.* Cum itaque manifeſtus eſt ſenſus teſtatoris, verba
60 nuſquam tantum valere debent, vt alioquin † interpretatio melior ſenſu exiſtat, *leg. ſi quis fil.* quæ eſt *l.* 3.
61 *C. de liber. prater.* Nam habito ſenſu † habemus finem
62 aut finalem loquentis intentionem, habito † fine nõ curãdum eſt de modo vel qualitate verborum, Bal. *l.* 3 *C. de iur. dot.*

Nach dem ſichs aber offt zutregt / daß deß Teſtatoris wort dunckel vnd vnverſtändiglich / alſo daß auß denſelben nit zuvernemmen was ſein Gemüth vnnd meynung geweſen / ſo ſolte vnſers erachtens nicht vnrathſam noch vngelegen ſeyn / daß man dieſen fall in die willkür außgebracht hette / damit aber ſolches deſto füglicher vnnd bequemer geſchehen möge / haben wir nicht vnterlaſſen wöllen kürtzlich anzuzeygen / waſſer geſtalt in den fällen / da jhr der Teſtatorn meynung / wort / vnd diſpoſition dunckel oder vnverſtändig / vnd alſo in caſibus dubijs, vermöge der Rechten zu deuten vnd zuverſtehen.

63 Etenim, voluntatem teſtatoris † iudex ſcrutari, inueſtigare & ſectari debet non minus diligenter, quam venator indagat & ſectatur veſtigia leporis, Bald. *in l. pen. C. de neceſſ. hered. inſtituend.* idem Bald. & Soc. *in l. in conditionibus, in prin. de con. & demonſtration.* cum ſimilibus allegatis per Cagnol *in l. in teſtamentis, num. 5. & 6 de reg. iur.*

Nuhn aber geben die Rechte hierinnen eine ſolche
64 lehr / quod in vltima voluntate † interpretanda ſemper recurrendum ſit ad iudicem, *l. volũtatem, C. de fideicom.* & quod porro iudex eum tenere & ſequi debeat ordinem, vt primum omnium videat, quid teſtator ſenſerit, *d. l. in conditionib. in princ. de condit. & demõſtrat.* De quo ſi non appareat, inſpiciendum eſt, quid ſit veriſimilius, eaque veriſimilitudo liquere poteſt ex multis, *l. ſi ſeruus plurium, § fin. de leg.* 1. Quod ſi de il-
65 lo, quod veriſimile eſt † conſtare non poſſit, ad propriam verborum ſignificationem eſt recurrendum,
66 *l. non aliter. in pr.* & ibi Bar. *de leg.* 3. Et ſi forte † plures forent verborum ſignificationes, vna ſcilicet propria, & altera impropria, tunc vtiq; propriæ ſtandum eſſet ſignificationi, *l. 1. § ſi quis nauem, de exer. act.* ſin vero plures verborum ſignificationes omnes æque eſſent propriæ, eo caſu inſpiciendum eſſet id, quod eſt minimum, *l. apud Iulianum, § ſera, de leg* 1. Hæc eſt notabilis & ſingularis doctrina Ange. Aret. quam tradit *§. 1. num. 2. ad fin. Inſt. de legat.*

Ad eundem locum conſimiliter pertinet, quod mens teſtatoris in dubio ita ſemper accipienda ſit, vt intelligatur conformis & conſentanea menti vel diſpoſitioni legum vel ſtatutorum, Bart. *in l. heredes mei, § cum ita, ad S.C. Trebellian.* cum concordant. allegat. mihi per Alex. 1 Dd. *in l. vt iuriſiurandi § ſi liberti, de oper. liber.* Curt. ſen. *conſil.* 40. *cum in præſentiarum, num.* 11. Iaſon. *in l. Lucius, num.* 32. & ibidem Ripa *num.* 48. *de vulg. & pupill. ſubſtitutio cum ſimilib.*

Zum achten / wird ſub capite **Von Teſtamenten der Mißthäter** / geſagt / da ein Mißthäter wegen ſeiner vbelthat das leben verwirckt / von dem / was er nach ſeinem todt verlaſſen würde / ein Teſtament auffzurichten bedacht / vnd einen Erbarn hochweiſen Rath derowegen erſuchen laſſen würde / daß jhme vor denen Perſonen / ſo von Gerichts wegen darzu verordnet / ſeinen letzten willen zumachen vnd zuvollnziehen frey ſtehen / ein ſolch Teſtament auch vor kräfftig gehalten werden ſoll / Wiewol nun diß caput den Rechten nicht vngemäß / ſi ad illud tempus referatur, quo is, qui deliquit, capitis necdum eſt condemnatus. So wirdt es dennoch ſchwerlich beſtehen können / eo in caſu quo condemnatio capitalis ſubſecuta iam eſſet. Nam eorum, qui paſſim in ciuitatibus condemnantur, malefactorum teſtamenta †, quæ poſt conſecutam damnationem facta ſunt, ipſo iure ſunt nulla, propterea 67
quod damnatus † ad mortẽ ſtatim efficiatur ſeruus 68
pœnæ, ſicq; teſtamenti factionem amittat. *l. eius qui §. 1 vbi Bart. num. 1 & caſ. ſim num. 1. de teſtament. & l. qui vltimo* vbi idem Bart *num* 1 *de pœ*n*is*. dummodo talis delicti nomine fuerit condemnatus, cuius ratione, ſecundum ius commune irroganda eſſet pœna capitalis, & præcedente legitimo proceſſu præſente ſcilicet reo & debitis eius defenſionibus prius auditis, ſententia condemnatoria fuiſſet ſubſecuta. Iulius Clar. *lib 3 ſentent. § teſtamentum, quæſtion.* 19. *verſ. aliquando vero.*

Nec obeſt textus *authentica ſed hodie, C. de donati. inter virum & vxorem.* videlicet quod † hodie nemo 69
bene natus à principio ex ſupplicio fiat ſeruus. Loquitur enim de ijs ſolummodo, qui ſic damnãtur, vt morte non plectuntur, ſed viui aut ſuperſtites remaneant, ac proinde *d. authent.* non corrigit diſpoſitionem iuris veteris ſtatuentis, quod damnatus ob mortem efficiatur ſeruus pœnæ, Bartol. *in dicta lege eius, qui §.* 1. *numero primo, de teſtament & in dicta l. qui vltimo.* & ibi rurſum Bartolus *numero primo, de pœnis.*

Sehen demnach vor gut an / daß diß Caput auff jetzt gedachte diſtinction auch gerichtet werde / vñ alſo dem gemeinen beſchriebenen Rechten (welche in gute vnd vernünfftige vrſachen gegründet) nicht ſo gar ſtracks entgegen lauffen möchte.

Zum neundten / ob wol im Capitul **Von alienation oder veränderung** der beſchwerung kunfftigen anfälle recht vnd wol gemeldet / daß niemand macht haben ſolle / kunfftige anfälle oder Erbſchaffte von Eltern oder andern Freunden herrürende / weder namhafftig / noch mit gemeinen worten zuverkauffen oder einige Schuld darauff zu machen / oder zu verweiſen / ehe dann ſich ſolcher Fall oder Erbſchafft eröffnet / vnnd da es darüber geſchehe / daß es weder krafft noch macht haben ſoll / es hette dann der von welchem der Erbfall herkompt, deutlich darein gewilliget / wie dann dergleichen in gemeynen beſchriebe-

nen Rechten/ auch alſo verſehen. *in l. fin.* & ibi Dd. *C. de pact.*

So iſt vns dennoch gleichwol die mit darangehan-
gene Clauſul/ nemlich daß der/ ſo den Erbfall verwi-
det/ oder beſchwert/ ob er vber 21. Jahr alt were/ hin-
förder deſſelben Erbfalls vnvehig vnd vnwürdig ſeyn
70 ſolte/ etwas bedencklich für/ cum annullatio † pacti-
onis vel contractus hoc caſu ipſa per ſe ſit pœna, ſi
(vt in propoſito noſtro) talis annullatio fiat in odi-
um perſonarum pactionem conficientium vel ne-
gotium contrahentium, *c. diſpendia, § fin. de reſcript. li.*
6. capit. cupientes verſ. cæterum, & verſic. vel ſi perſonas, &
c. ſi religioſus. de elect. lib. 6. l. non dubium, C. de legib. & A-
lexand *in l. Prætor. num. 2. de oper. nou. nunciation. cum ſi-*
milib. alleg. per Boer *deciſ. 1. num. 16.*

Nuhn iſt aber ferner ein gemeyne Rechtsregul/
71 quod pœnis legibus † vel iure comprehenſis con-
tenti eſſe debeamus, *l. ſi ita ſtipulatio facta fuer. de verb.*
72 *obligat.* Item, quod pluribus † nemo ſit conſtringen-
dus. *c. at ſi clerici, § fin. de iudic. cap. quoniam frequenter,*
§ fin. annotauit ibi Panorm. *numer. 8. vt lite non conte-*
73 *ſtat.* Vel quod vnius delicti † nomine bis in eundem
non debeat animaduerti, *l. ſi cui crimen, § eiudem, de ac-*
cuſatio. & ſcribit Cyn. *in l. vbi, in fin. C. ad l. Corn. de fal.*
Quin etiam nec credibile aut veriſimile quidem eſt
vnum eadem lege varijs æſtimationibus vel pœ-
nis coerceri, *l. ſanctio legum in fin. de pœn.*

Vnnd ſolches hat ſonderlich in dem fall ſtatt/ vbi
de pœna priuationis (prout in caſu noſtro) agitur. Il-
la enim non facile, nec temere irroganda eſt, & non
niſi tunc demum, quando legibus manifeſte fuit
ſancita, *§. cum igitur, authentic. de non eligend. ſecund.*
nuben. collat. 1. Bald. *in l. ex teſtament. Cod. de ſecund. nupt.*
Alexand. *in leg. etiam, § 1. ſolut. matrimon.* idem Ale-
xand. *conſilio centeſimo tertio. numer. 15. lib. 1.* Iaſon *in leg.*
quod te numero trigeſimo primo, ſi cert. petat. & idem Ia-
ſon *in leg. 1. numero duodecimo, cum aliquot ſeqq. Cod. de*
tranſaction. & in leg. ſi quis maior 25. annis, numer. 8. C.
eod. tit.

Zum zehenden/ nach dem im Capitul (von ver-
pfändung beweglicher vnd vnbeweglicher Güter) vn-
ter andern ſtatuirt vnnd geſagt/ wann ein Gläubiger
ſeines Schuldners bewegliche Güter entweder ſtill-
ſchweigend oder außtrücklich verpfändet hette/ vnnd
doch der Gläubiger dieſelbe fahrende Hab dem Schul-
dener in ſeinem gewähren damit zu handeln/ vnnd zu
wandeln laſſen/ der Schuldner aber mitler zeit/ ehe
dann der zahl termin käme/ ſolche zuvor verpfändte
fahrende Habe in andere Habe vereuſſert würde/ daß
alsdann der Gläubiger dieſelben ſtücke von den Per-
ſonen/ die ſie mit gutem Glauben vnd richtiger an-
kunfft an ſich bracht/ widerumb abzufördern nit be-
fuget ſeyn/ ob gleich die in Rechten geordnete præſcri-
ption darüber nit verſchienen were/ ſo tragen wir ſol-
ches Artieuls halbē abermal nit vnbillich bedencken/
auß der vrſach dz im Rechtē klärlich verſehen/ Quod
74 hypotheca † ſiue tacita, ſiue expreſſa, rem afficiat
pignori obligatam, non adhibendo diſtinctionem
an mobilis ſit, an immobilis, ac proinde cum cauſa
& onere ſuo tranſeat ad quemcunque poſſeſſorem,
cap. ex literis, ad fin. de pignorib. l. ſi debitor. C. de diſtract.
pignor. & facit textus *in leg. alienatio. de contrahend.*
empt. cum ſimilib.

Cum igitur vtrumq; ius, tam pontificium, quam
ciuile, generaliter & indiſtincte loquatur ac diſpo-
75 nat, quod bona pignori † obligata (non diſtinguen-
do inter mobilia vel immobilia) cum onere ſuo ad
quemcunque tranſeant: Conſequens † eſt, nos 76
etiam diſtinguere non oportere, *leg. de pretio, de public.*
in rem act. ſed modis omnibus neceſſe habere, vt ge-
nerales † diſpoſitiones generaliter intelligamus, *leg.* 77
3. de offic. præſ. & leg. prima, § generaliter, de legat. præ-
ſtand.

Quo ſic poſito ac ſtato, certiſſimi porro iuris eſt
creditori † qui ius pignoris in re mobili vel immo- 78
bili quæſitum habet, tale ius contra voluntatem eius
auferri vel extorqueri nullo modo debere vel poſ-
ſe, *l. 2. in pr. de his qui ſunt ſui vel alie. iur. l. fi. ff. de pact. l. cum*
dei, de pact. dot. & leg. id quod noſtrum. ff. de regul. iur. cum
reliquis eiuſdem generis ſupra ad hoc propoſitum
allegat.

Wird demnach diß Caput in dem daſelbſt gemel-
det wirdt/ daß der Gläubiger die jhm verpfändte ſei-
nes Schuldigers fahrende Habe/ welche der geſtalt/
wie obgemeldt/ in andere Hände vereuſſert werden/ wi-
derumb abzufordern nicht befuget ſeyn ſolte/ im Rech-
ten ſchwerlich beſtehen können/ ſecundum iura & fū-
damenta paulo ante allegata & deducta.

Man könte aber gleichwol vnſers erachtens nichts
diſto weniger wol eine andere vñ di beſchribene Rech-
ten gleichförmige diſpoſition oder verordnung ma-
chen/ dardurch ſchaden vnnd nachtheyl derjenigen/
welche ſolche verpfändte fahrende Habe vermittelſt
guten Glauben an ſich gebracht/ verhüten vnnd vor-
kommen würde/ ſo könde ſolche diſpoſition vngefehr-
lich auff dieſe meynung gerichtet werden/ daß ein jeder
ſo mit jemands zu contrahiren oder zu handeln willēs/
ſich von erſt bey demſelben oder ſonſt fleiſſig erkündi-
gen ſoll/ ob vnd wie weit die Güter der Perſonen/ dar-
mit er ſich im contract vnnd Handlung eynzulaſſen
willens verpfendet ſeyn oder nicht/ wie er dann auch
ohne das vermöge der Rechte zuthūn ſchuldig/ iuxta
vulgatam regulam, qui cum alio † contrahit non 79
debet eſſe ignarus conditionis eius, cum quo con-
trahit, *l. qui cum alio, de reg. iur.* vnd da er befünde/ daß
deß alienatoris Güter oder fahrende Hab/ davon mit
jhm gehandelt/ andern obligirt oder verpfändt wer-
den/ daß er jhm auff den fall ſolche wahr vnnd ſtücke/
wann gleich derſelben tradition allbereit erfolget/ zu
bezahlen nicht ſchuldig ſeyn ſolte/ ehe vnnd zuvor der-
ſelbe alienator dieſelben ſolcher beſchwerung vñ ver-
pfändung gefreyt. Hæc elegans admodum eſt cau-
tio vel præceptio, quam tradit Imperator Antoni-
nus *in l. ex prædiis.* & notant inibi Bald. Bart. & Sal. *C.*
de euict. & ſcribit Negusan. *in tract. de pignorib. in 4. part.*
5. partis num. 23.

Zum eylfften wird im Capitul (von Kauff vnnd
Miethung der Häuſer) ſtatuirt vnd geordnet/ daß hin-
fort bey gemeyner Bürgerſchafft vnd Zechleuten al-
le Kauff vnnd miethung der Häuſer auffs wenigſte in
beyſeyn zweyer hierzu erbetener ehrlicher Männer vol-
zogen/ vnd ſolche Käuff oder mietungen alsbaldt be-
ſchrieben/ vnnd mit der Contrahenten ſo wol jhrer
hierzu erbetener freunde Pitſchafften verſiegelt/ oder
in mangel der Sigel durch zween außgeſchnittene zet-
tel bekräfftiget/ oder ja alsbald die Käuffe ins Statt-
buch verzeichnet werden ſollen/ vnd daß auſſer deß alle
andere im winckel gehaltene Käuff/ Miethungen
vnd beding/ ſo lang biß ſie auffs Papir gebracht vnd
geſigelt/ oder in die Cantzleybücher kommen/ von vn-
kräfften ſeyn ſollen.

Das nun zu den Käuffen vnd Miethungen der
Häuſer etliche ehrliche Bürger erbeten/ dieſelbigen
in ſolcher erbetener Freunde beyſeyn auffgericht/
vollnzo-

vollnzogen/vnnd dann auch mit der Contrahenten
vnd gedachter freunde Piteſchafften beſiegelt werden
ſollen/ſolches iſt recht vnd wol bedacht/damit es dem
Contrahenten deſto weniger an beweiſung mangeln
möchte. Cuius quidem probationis copia & facul-
tas, amplificanda potius eſt quam conſtringen-
da vel coanguſtanda, *leg. quoniam multi, fin. Cod. de
haret.*

Zu dem aber/was von den außgeſchnittenen zet-
teln daſelbſt gemeldet wirdt/tragen wir bedencken/dz
dieweil illis in locis, vbi iuris noſtri interpretes de
authenticis ſcripturis explicant, earumque genera
connumerant, ſolcher außgeſchnittenen zettel vnſers
bewuſt vnd behaltens nicht gedacht wirdt/vti perſpi-
citur ex ſcriptis Panorm. Felyn. & reliquorum Dd.
in c. 2. de fid. inſtr. Bart. Iaſ. & cæterorum *in l. admonendi,
de iureiuran.*

So haben wir ſorge/es möchten ſolche bloſſe auß-
geſchnittene Charten in ſtand deß Rechten vim pro-
bandi nit haben/vor erheblich nit geachtet/vnd alſo
den Contrahenten in dem fall da ſich das gegentheyl
zu dem Contract ſelbſt nicht bekennen würde/wenig
ja auch gar nichts darmit geholffen ſeyn/ſintemal ſie
nichts anders ſeyn/quam ſcripturæ mere priuatæ,
vnd dardurch daß ſie auß eynander geſchnitten wer-
den/robur authenticæ ſcripturæ nicht erlangen.
Cum hoc iure noſtro nullibi cautum reperiatur,
80 ſicque † argumento à lege ceſſante ducto quod fir-
mum & efficax eſſe conſtat, *c. pen.* in his verbis (*cum
nuſquam inueniatur cautum in iure*) *ne ſede vacan. l. ſi ſer-
uum, §. non dixit prætor, de acquirend. hered. & §. conſide-
remus, auth. de trien. & ſemiſ. coll. 3. cum ſimilib.* alleg. per
Iaſ. *in l. illam, num. 6. C. de collatio.* quinetiam ad hoc,
vt ſcriptura priuata probationis vim & poteſtatem
mereatur neceſſe eſt, vt ſubſcripta ſit, vel à partibus
ſimulque etiam à tribus teſtibus, eorumque aut vo-
ce aut literarum comparatione adiuuetur, vel ſal-
tem à tribus teſtibus tantum, ita tamen vt hoc etiam
caſu eorum teſtium tam voce, quam literarum cō-
paratione roboretur, *l. ſcripturas, C. qui potio. in pign. ha-
bean. & auth. etſi contractus. C. de fide inſtr.* & ſcribit Felin.
in d. c. ſecundo. num. 2. ex. eodem tit.

So iſt vns ferrner auch nicht faſt bedencklich/daß
alle kauffe/mietungen vnd beding/welche der geſtalt
wie oben gemelt/als nemlich in beyſeyn der Freunde
nicht auffgericht/beſchrieben vnd beſiegelt/oder in die
Statbücher nicht verzeichnet/biß ſie auffs Papir ge-
bracht vnd beſiegelt/oder in die Cantzleybücher kom-
men/von vnkräfften ſeyn ſolten/dann one das müſte
81 folgen/quoduis robur ac poteſtatem † negotio-
rum vel contractuum pendere ex ſcripturis, cum i-
82 mo negotia † conuentionibus & pactionibus con-
trahantur & coaleſcant, ex iiſq; legem accipiant. *l. 1.
in princ. & §. adeo autem, de pact. l. quicquid venditor. ad
fin. commun. prædior. l. 2. in fin. fam. ercisc. l. 1. §. ſi conue-
niat. & l. Lucius. 1. in fin. depoſ. l. ſed addes §. cum quidam,
locat. & l. contractus. de reg. iur.* idque in iis potiſſimum
contractibus locum habet, qui ſolo conſenſu par-
tium conſiſtunt, cuiuſmodi ſunt illi, de quibus in
propoſito loquimur, contractus emptionis & ven-
ditionis, locationis & conductionis. *leg. 1. mandat.
lege ſecunda, action. & obligat. & tot. titul. & Inſtit. de oblig.
ex conſ.*

83 Et quod contractuum † vires ex ſcripturis hand-
quaquam pendeant, textus ſunt manifeſti, *in l. con-
trahitur, de pignorib. & in leg. in re hypotheca, de fide in-
ſtrument.* vbi IC. Caius in hæc reſpondit verba: *in re
hypotheca nomine obligata ad rem non pertinet, quibus fiat
verbis, ſicuti eſt in his obligationibus, quæ conſenſu contra-
huntur.* Et ideo ſine ſcriptura (notetur) ſi conuenit,
vt hypothecæ ſit & probari poterit, res obligata e-
rit, de qua conuenerit: Fiunt enim de his ſcripturæ,
vt quod actum eſt, per eas facilius probari poſſit.
Et ſine his (notetur itemm) valet, quod actum eſt,
ſi habeat probationem. Et reliqua quæ ſequuntur,
quinimo pactum ſcripto non comprehenſum æ-
que magnas habet vires perindeque ſeruandum eſt,
ac ſi in ſcripturam redactum fuiſſet, *leg. pactum quod
bona fide. de pact. & leg. emptorem. in fine. Cod. locat.* per-
tinetque eodem textus *in leg. contractus. Cod. de fide in-
ſtru.* Dum inibi diſponitur, quod contractus vim &
robur ſuum tum demum ſortiatur ex ſcriptura, ſi in-
ter partes manifeſte & ſpecialiter conuenerit, vt
negotium aliter non ſubſiſtat, quam vt in ſcriptis
contrahatus, & ſcriptura vndiquę perfecta ſit & ab-
ſoluta, omnibuſq; adeo numeris ſuis conſtet. Quod
cum ſpecialiter vti modo diximus, modis omnibus
conſtitutum ſit, conſequens in contrarium niti ius
commune. *l. ius ſingulare. de legib. & l. 1. ad municipal.*
daß alſo dieſer Articul/da er alſo ſtehn bleiben ſolte/
dem gemeinen beſchriebenen Rechten gleicher geſtalt
gerade zu widerlauffen würde.

Zum dreyzehendē/wirt auch in obangezogenen Ca-
pitel/von Kauff vnd Miethung der Häuſer. vn-
ter andern geſagt/daß wegen der Kretzmar Häuſer
keine Käuffe vor kräfftig vnnd bündig geacht werden
ſollen/ſie werden dann vorhin vor jhren Elteſten oder
zweyen von den Elteſten hinzu geordneten Perſonen
vollzogen vnd auffgericht/vnnd zu derſelben gegen-
wart verbriefft vnd verſiegelt.

Vnd werden daſelſt dieſe zwo vrſachen ſolcher diſ-
poſition angezogen/weil vielfältig geſchicht/daß zu
verſchrenckung deß Kauffsrechts jhrer etliche ſcheinbe-
redung machen/etliche aber wider jr vermögen Kretz-
mar Häuſer kauffen vnd nachmals die Käuffe nicht
halten können.

Nun ſagen aber die Rechte vnd derſelben Lehrer/ 84
quod cauſæ † ob quas conduntur leges vel ſtatu-
ta, eiuſcemodi eſſe debeant, vt excludant pecca-
tum, & quod alias leges vel ſtatuta non ſubſiſtant,
verbi gratia: ſi ſtatutum ita eſſet conceptum, vt pa-
ctum minoris quantumuis etiam iuratum nō ſub-
ſiſtat, niſi interueniente conſenſu duorum conſan-
guineorum, (quemadmodum in ſimili hoc caſu diſ
ponitur) vt venditiones cauponarum non ſubſi-
ſtant, niſi in præſentia ſeniorum vel omnium vel
ſaltem duorum contrahatur, eiuſcemodi ſane ſta-
tutum non valeret, cum cauſa in eodem expreſſa
nempe in præſentia & conſenſu conſanguineorum
vel ſeniorum, non excludat peccatum. Sed ſi ſta-
tutum in hanc conceptum eſſet ſententiam, quod
contractus hac forma non adhibita celebratus,
præſumeretur fictitius vel ſimulatus: Aut quod mi-
nor intelligeretur dolo inductus, eo caſu valeret
firmeque conſiſteret lex vel ſtatutum. Tunc enim
excluderet peccatum, ſimulationem videlicet &
dolum, ita in ſpecie ſcribit Bart. *in leg. omnes populi. 3.
quaſt. princip. numer. 24. & 25. de iuſt. & iur.* Daß wir
demnach aber vorſorge tragen/es möcht auch dieſer
Punct im Rechten nicht beſtehn können/vnnd daß
derwegen derſelbe nicht ſtracks auff die annullation
oder benichtigung der Käuffe/ſondern auff die præ-
ſumption fictionis oder ſimulationis zurichten/der

geſtallt vnd alſo daß dieſelben Contráct oder Káuffe pro fictitijs & ſimulatis zu achten / in maſſen dann ſolche fictio vel ſimulatio vor der vrſachen eine allegirt wird.

Zum zwölfften / ob wol in hoc ipſo, de quo nunc loquimur, capite (von Kauff vnnd Miethung der Häuſer) inter alia verſehen / dz vor Michaelis nechſt künfftigen dieſes jetzt ein tauſende fünff hundert fünff vnnd ſiebenzigſten Jahrs anzufangen / ein jeder Kretſchmar ſein Vrbar mit jhrem eygenen Geſinde wie vor alters vnd nit mehr durch Mietleuthe treiben ſoll.

So iſt dannoch ſolches / vnd daß dem eygenthumbs Herrn nicht erláubet noch freyſtehen ſolte / ſein Vrbar andern zuvermiethen / auch etwz ſcharpff vnd ſchwer / ſintemal es dieſer gemeynen vnd gewiſſen Rechtsre-
85 gul gerad zuwieder iſt: Quod quilibet † in re ſua ſit æquus moderator & arbiter, *l. in re mandata, C. mandat.*

86 Idq; etiam ex definitione dominij † perſpicitur, quod quidem nihil aliud eſt, quam ius de re ſua libere ac perfecte diſponendi, Dd. *in l. ſi quis, § differentia.* vbi Bartol. *numero quarto, de acquirend. poſſeſſ.* & comprobatur per dictum patrisfamilias, Dei ipſius opt. maximi perſonam referentis & dicentis in Euangelio: *Nonne mihi licet de rebus meis facere, quod volo?*

Ex eoque fit, quod leges perquam eſſe iniquum exiſtiment, liberis & ingenuis hominibus non per-
87 mitti † liberam rerum ſuarum alienationem vel adminiſtrationem, *l. 2. ſi à paren. quis ſit. manumiſſ.* quæ et-
88 iam cauſa negotijs † contrahendis impli. ut nemo inuitus compellitur, *l. inuitum, C. de contrah. & empt. & l. nec temere, C. de iur. delibera.* Quinimo grauis eſt iniuria, etiam ſi maxime inani honeſtatis colore velletur, vt homines de rebus ſuis facere vel non facere aliquid cogantur inuiti, *leg. dudum, Cod. de contrahend. empt.*

Vnnd ob ſichs nuhn gleich offt begeben / daß die Schencke vnd Knechte bey dem Kretſchman ſich gar liederlich in den Eheſtandt begeben / vnd Kretſchmar Häuſer ſehr thewer beſtanden / vnd in hohen Zinß angenommen / vnd weil ſie nicht viel im vorrath gehabt / mit fálſchung deß Biers / daß ist andere wege die Leuthe / ſonderlich das armut / ſo wol die frembden Gäſte höchlich beſchwert / den Weytzen / vnnd was ſie zu jhrem Vrbar bedörfft / auff zeit gekaufft / vnnd wann ſie mit der zahlung nicht halten können / viel Leuthe böſslich angeſatzt / ſo ſeyndt dennoch diß nicht genugſame Vrſachen / warumb den dominis nicht freyſtehen / ſondern verbotten ſeyn ſolte / jhre Vrbar jhres gefal-
lens andern zuvermieten / quemadmodum in † ſimili
89 nemo inani honeſtatis colore prohiberi poteſt, quo minus res ſuas pro libitu vendat, cuicunque velit. *d. l. dudum, C. de contrahen. empt.*

So iſt ferrner auch die Vermiethung der Vrbar nicht cauſa efficiens incommodorum illorum, welche kurtz zuvor erzehlt / weil ſolche vñ dergleichen Boſſen auch wol von andern ſo keine Vrbar miethweiſe beſtanden / getrieben werden / vñ noch / wie die tägliche erfahrung gibt.

Quod vero dicitur † ſublata vel ceſſante cauſa
90 ceſſare aut tolli effectum, *lege ſecunda, § fin. cum l. ſeq. de don. c. cum ceſſante, de appellatio. c. magna. de voto & voti redemption.* Oldra. *conſ. ducenteſimo ſexageſimo ſecundo, in quæſtione quæ ponitur, num. 1.* illud de cauſa efficiente vera & immediata, non autem de cauſa ſine qua non, longe præſertim repetita intelligendum eſt.

Cauſa † enim ea eſt, quæ id efficit cuius eſt cauſa, 91
vt vulnus mortis, cruditas morbi, ignis ardoris. Neq; enim cauſa ſic intelligi debet, vt quodcunque antecedat, id ei cauſa ſit, ſed quodcuique ſufficienter antecedat, quemadmodum rectiſſime ſcribit Cicer. *in lib. de fato.* perſequitur eundem locum copioſius idem Cice. *in Top.* in loco à cauſis, *cauſarum*, inquiens, *genera duo ſunt, vnum, quod vi ſua id, quod ſub ea ſubiectum eſt, certe efficit, vt ignis accendit. Alteram quod naturam efficiendi non habeat, ſed ſine quo effici non poſſit, idque percurſionem tantam quandam adhibet ad efficiendum, & quædam affert per ſe adiumenta, non tamen neceſſaria.* & ſubiungit: *Hoc igitur, ſine quo non fit, ab eo, in quo certe fit, diligenter eſt ſeparandum.* Neque enim (Cicero *in lib. de fat.* ſcriptum porro reliquit) *quod in campum deſcenderim, id fuit cauſa, quod pila luderem, nec Hecuba cauſa interitus fuit Troianis, quod Alexandrum genuerit, nec Tyndareus Agamemnoni, quod Clytemneſtram. Hoc enim modo viator quoque bene veſtitus cauſa graſſatori fuiſſe diceretur, cur ab eo ſpoliaretur.* Hæc olim Cicero, zu geſchweigen / daß auch propter vitia hominum, die ſich eines dings mißbrauchen res ipſa nicht zu reprehendiren noch zu láſtern / quemadmodum author *Rhetoricorum ad Herennium libr. 2.* ſcriptum reliquit dicens, in ſimili vitioſum eſſe artem aut ſcientiam aut ſtudium quodpiam vituperare, propter eorum vitia, qui in eo ſtudio ſunt. Veluti qui Rhetoricam vituperant propter alicuius oratoris vituperandam vitam.

Welchem allen nach die Eygenthumbsherrn vnſers beſorgens vermöge der Recht wider jhren guten willen ſchwerlich getrungen werden mügen / jhre Vrbar ſelbſt mit jhrem eygenen Geſinde zu beſtellen / vnd dieſelben jhres gefallens andern nit zuvermieten.

Daß nuhn zum viertzehenden / im Capitul (von Bürgſchafften /) ſtatuirt vnnd verordnet / wann der Glaubiger dem Schuldner hinder ſeines Bürgen / der auff eine gewiſſe zeit zuhafften gelobt / vorwiſſung vnd bewilligung den beſtimpten zahl termin prorogirt / vñ auff eine andere gewiſſe zeit vnd termin erſtrecken thut / daß in ſolchen fállen der Bürge ſeiner gethanen gelübt loß ſeyn ſolte.

Solches gieng wol hin / wann die zeit darauff die obligatio fideiuſſoria gerichtet / finiendæ obligationis, non autem ſolutionis faciendæ gratia dar zu geſetzt werden were / zu förderſt aber köndte den Bürgen factum creditoris latiorem dilationem abſque conſenſu eius debitori concedentis zu nachtheyl nit gereichen.

Cum certi iuris & explorati ſit, quod † fideiu- 92
bens ad tempus eiuſmodi tempore elapſo, non teneatur, niſi denuo conſentiat, adeoque is qui ratione † primæ obligationis interceſſit, nullo mo- 93
do teneatur ratione ſecundæ, ſiue obligatio principalis ſit prorogata, ſiue vero innouata, *l. ſi cum Hermes.* vbi Bald. & Salyc. *C. locat.*

Es muß

Es muß aber ſolches nicht gar crude vnd ſimpliciter, ſondern mit beſcheyd & adhibita tali diſtinctione verſtanden werden/ vt hoc caſu fideiuſſor ratione temporis futuri, ſiue prorogati, ſiue innouati, nõ teneatur ille quidem, quippe cuius ratione conſenſum ſuum prorogationi vel innouationi non accõmodauerit, nihilo tamẽ minus adhuc obligatus ſit, pro rata portione temporis præteriti, ad quod fideiuſſit. Hoc enim modo Imperator ipſemet diſtinguit, *in all. l. ſi cum Hermes, in fin.* his verbis: *Non oportere te de poſterioris temporis periculo aſtringi competens iudex non ignorabit.* & annotarunt ibidem Dd. inprimis vero Bald. *num* 2.

Würden demnach vnſers bedenckẽs die wort dieſer willkür nit ſo gar large zuverſtehn ſeyn wie geſchehen/ als nemlich dz in ſolchen fällẽ der Bürger ſeiner gethanen gelübd loß vñ ferner zu hafften nit verpflicht ſeyn ſolte. Nam hæc quidem verba cũ indefinita ſint & quidem negatiue concepta, vi & poteſtate ſua vniuerſaliter negant, *leg. ſi is qui ducenta. § vtrum. de reb. dub. cũ ſimilib.* ſondern mit dieſer diſtinctiõ/ darvon wir gleich jetzo reden/ geſtalte/ vnd alſo iuri communi auff das gleichförmigſte/ als immer müglich begriffen werden/ ſiquidem pro regula traditum eſt, quod ſtatu-
94 ta † ſic concipienda & intelligenda ſint, vt, quo ad
eius fieri poteſt, quam minimum lædant commune
ius, *l. ſi quando, in pr.* & no. ibi Dd. *C. de inoff. teſt.* cui &
hæ conuenientes ſunt regulæ: quod ſtatuti verba
95 ſecundum † ius commune ſint accipienda, *l.* 2. & ibi
Dd. *C. de noxal. act.* Panorm. *in c. cauſam quæ num.* 6 *de*
de reſcript in c. cauſam, num. 18. *de dolo & contumac cum*
reliquis generis eiuſdem. Item, quod ſtatuta reſtringi
96 debeant † ad ius commune, And. Bar. *conſ.* 27 (quod
habetur inter conſ. Calcanei.) incip. *illud a ſe... in*
medium. col. 4 poſt med. quo loco bene multa in hanc
ſententiam allegat.

Zum funffzehenden/ was in Cap. von der Weiber Contract vnd Handlung gemeldet wird/ nemlich dz die Händel vnd Contract/ welche ſie etwan mit zulaſſung jhrer Ehmänner/ oder auch ja in jrem Witwenſtand one Vormunden mit kauffen vnd verkauffen in den kramen vnd ſonſt in den Handtbierungen ſchlieſſen/ vnd auffrichten kräfftig vnd beſtändig ſeyn ſollen/ ſolches iſt nicht vnrecht/ ſondern viel mehr den Landläuffigen Sächſiſchen Rechte gemäß/ *art.* 45. *lib.* 2. Landr.

So iſt gleicher geſtallt auch nicht vnrecht/ daß die Weibsperſonen/ wann ſie nur vber zwölff jahr ſeynd/ jhren letzten willen kräfftiger weiß auffzurichten befugt ſeyn ſollen/ wie in demſelben cap. *ad fin.* geſagt/ dañ ſolchs in gemeynen beſchriebenen Rechten außtrücklich alſo verſehen/ *l. qua ætate, de teſtam* daß aber ferner mit angehangen wirt/ daß ſolche auffrichtung der letzten willen auch one Vormunden ſolle geſchehen können/ ſolches hat abermal kein zweyffel. Cum interim leges & ſtatuta ita concipi & conſcribi debeant ne dubitationis prorſus expertes ſint, ſed ita potius, vt dubitationem mouere vel ancipitem cogitandi curam afferre poſſint, *leg. 4. verſ nam per contrarium de vſu & habitatio. l. quod Labeo de Carbonia. edict. & l. 1. ad municipal.* Quin etiam tametſi maxime virgines aut mulieres adhibito curatore vel ipſius conſenſu teſtari vellent: nil tamen agerent, propterea quod teſtamenta & vltimæ voluntates ex curatorum vel quorumcunq; aliorum conſenſu & arbitrio pendere nõ poſſint, *l. illa inſtitutio, de hered. inſt. l. tam is, § 1. de donatio. cau. mort.* & ſcriptum reliquit Franc. Aretin. *in l. ſi curatorem habens, nu.* 2. *ad fin cum ſeq. C. de in integr. reſtitu.* vbi in conſimili ſpecie dicit, adultum curatorem etiam habentem nihilo tamen minus libere poſſe teſtari, *l. Aurelio. §. Caius, de lib. leg.* ea quidem ipſa de
cauſa, quod cum teſtamentum † ab alterius volun-
tate pendere nequeat, *l. captatorias, C. de milutar. teſta.* 97
neceſſe omnino fuerit, vt adulto concederetur facultas libere & abſque cõnſenſu curatoris teſtandi.

Zum ſechzehenden/ wird im cap. von der Weiber Bürgſchafften diſponirt/ wann ſich hinfüro ein Eheweib vor jren Ehmann vorm Rath an gewöhnliche Raths oder Gerichtsſtelle/ oder von denen/ welche ein Erbar hochweiſer Rath auff vorgehendes erſuchen/ darzu deputirn werden/ durch jren inſonderheit hierzu gekornen Vormunden obligirn/ verſchreiben/ vñ ſich jhrer weiblichen Freyheit deß Senatuſconſ. Velleiani, deſſen ſie zuvor notturfftig bericht vñ erinnert werden ſollen/ verzeihen wird/ daß dieſelbe/ ob gleich dermaſſe verzicht nit endlich geſchehen/ biß an die helfft jhres guts zuhalten ſchuldig ſeyn/ vnd jrer weiblichen Freyheit weiter nit/ dann allein zu der ander helffte jrs guts genieſſen ſoll.

Bey dieſem Articul entſtehen zwo zweiffelhafftige fragen/ die erſte iſt dieſe/ ob ein Eheweib ſich gemeldter jhrer weiblichen Freyheit/ oder deß beneficij Senatus conſ. Velleian. beſtändiger weiß verzeyhen vnnd begeben könne/ vnd waſer geſtallt ſolche renunciation geſchehen möge.

Die andere/ ob rechtmäſſiger vnd kräfftiger weyſe diſponirt vnd verordnet werden möge/ daß ſie biß auff die helffte zuhafften vnd zuhalten ſchuldig. Was nun
die erſte frag anlanget/ iſt wol etwas diſputirlich/ v-
trum S. C. Velleiano † firme renunciari poſſit, cum 98
hoc beneficium † introductum ſit propter fragili- 99
tatem ſexus, *l.* 3 *ad Senatuſconſ. Velleian.* & mulier eo ipſo, quod renunciat, fragilis & decepta intelligatur, *leg. interdum, de minorib.* So iſt dennoch kein zweiffel daß ſolche renunciation gelte vnnd feſt geſchehe/ wann ſie iudicialiter vnd ex interuallo oder ex poſtfacto interponirt wirdt/ ſi præſertim peculiaris conſuetudo loci accedat ſecundum ea, quæ tradunt Bart. & Bald. *in leg. fin. § fin. ad SC. Vell.* & idem Bart. *in l. fin. C. eo. tit.*

Es hat aber ſolches allein in den fällen ſtat/ wann ſie die Weiber nicht vor ire Ehemänner/ ſondern vor andern in Bürgſchafft eynlaſſen/ wann ſie aber vor jhre eygene Männer ſich verpflichten vnnd intercedirn, ſo ſeyn ſolche Bürgſchafft von vnkräfften: niſi quatenus pecunia in vtilitatem mulierum cõuerſa comprobetur, *auth. ſi qua mulier, l. ant qua, in fin. C. ad Senatuſconſ. Velleia.* vel niſi beneficio huius eiuſdem authenticæ mediante iuramento per mulieres intercedentes fuerit renunciatum, quemadmodum
inibi annotauit Bald, *num.* 4. vt non immerito *in al. l.*
fin. C. eo. tit. Bart. ſcripſerit, renunciationem † Velle- 100
iani hoc caſu regulariter nil operari.

Vnd wird ſolcher klaren vñ vernünfftigen ordnũg der gemeynen beſchriebenẽ Recht zuwider/ dz contrarium mit beſtand nit wol diſponirt werden könen. Nõ tam ideo quod Imperator einſcemodi interceſſiones mulierũ pro maritis ſuis factas, nullatenus valere præcipiat, *d. auth. ſi qua mulier.* quã quod illæ ipſæ, quas dicimus, mulieres, qua fragilitate & facilitate ad intercedendũ, eadem ẽt ad renunciandũ ducantur, *l. doli mali, de nouat.* & ſcribit Iaſ. *in l. qui pecuniã. n. t. ſi cer. pet.* à maritis præſertim adeoq; ẽt illo ipſo quod

renunciant, decipiantur, *d. l. interdũ, de minorib.* & ſcri-
bit Bar. *in l. fin. §. fin. ad S.C. Velleian.* quæ quidem dece-
prio cum bonis moribus aduerſetur, conſequens eſt
eam per viam ſtatuti contra leges communes maxi-
me prohibitiuas induci non poſſe, ſecundũ ea, quæ
notabiliter ſcribit Bart. *in l. omnes populi, 3. q. prin. & n.
26 verſ. tertio iuxta prædicta quæritur, de iuſt. & iur.*

Die andere frag belanget / wann gleich ſolch Sta-
tut in Rechten beſtändig / ſo köndten wir dennoch bey
vns nit ermeſſen / auß was vrſachen die Eheweiber ſo
ſich vor jre Ehemänner in Bürgſchafft eyngelaſſen /
biß auff die eine helffte jres Guts verhafft / vnd vor die
andere helffte nit verhafft ſeyn ſollen. Nam hac qui-
dem ratione futurum eſſet, vt contractus claudica-
ret, id quod nequaquam fieri debet, *l. 1. & l. ſi id quod,
de reſcind. vend.* & ſcribit Ioan. Neuiza *conſ. 38. num. 11.*
vbi ad huius ſententiæ comprobationem allegat te-
xtum *in l. litigatores, § pen. & l. ſi de meu, 1 reſpon. de arbit.*
& Alex *conſ. 40. lib. 4.*

Et licet hæc regula perpetua non ſit, ſed contra-
ctus nonnunquam claudicet, hoc eſt, in partem va-
leat, in partem autem non valeat: illud ipſum tamẽ
nõ aliter fit, q̃ diuerſarum reſpectu perſonarũ. Vel-
uti, ſi quis (verbi gratia) à pupillo ſine tutoris au-
thoritate emerit ex vno latere, vel in vnius tantum
perſona contrahentis conſiſtit contractus. Nam
101 qui emit † obligatus eſt pupillo, contra vero pu-
pillum ſibi non obligat, *l. Iulianus, §. ſi quis à pupillo, de
act. empt.* Eodem modo, ſi tam filiæ quam filij pater-
nam obligationem nouandi animo in ſe recipiant,
maſculi vel filij obligantur illi quidem, filiæ autem
ratione Senatuſcon. Velleian pro ratis aut virilibus
portionibus ſuis non tenentur, *l. ſi paternam*, & not. i-
bidem Dd. præſertim vero Bald. *num 2. C ad Senatus-
conſ. Velleian.* vt proinde contractus in quibuſdam
perſonis, veluti maſculis firme conſiſtat, in quibuſ-
dam vero, nẽpe filiabus vel fœminis adeoque in di-
uerſis perſonis non ſubſiſtat.

Quod autem eatundem reſpectu perſonarum
(quo nos in caſu hic verſamur) contractus ex parte
valere, ex parte aũt non valere debeat, illud quidem
certe iure noſtro vſpiam diſpoſitum, meminiſſe nõ
poſſumus. Proinde q; locum hic inuenit, quod vul-
102 go dici ſolet: Erubeſcimus † ſine lege loqui, *l. ſi ſeruũ,
§. non dixit prætor, de acquir. hæred. & §. conſideremus, au-
then. de trien. & ſem. collat. 3.* cum ſimilibus in eandem
ſententiam ſupra allegatis. quin potius hoc caſu ſta-
103 tuendum videtur, quod ſicuti vna † & eadem res
diuerſo iure cenſeri non poteſt nec debet, *l. cum qui
adis, l. vſucapio ſi:* & eædem perſonæ vno & æquabi-
li, non aũt diuerſo iure ſint æſtimandę, argumento à
104 re in perſonam † ducto, quod in iure firmum eſt ac
validũ. quemadmodum Nic. Euerar. *in loco à perſona
ad res & econtra*, luculenter deducit & comprobat.

Zum ſiebentzehenden befinden wir / daß im capitul
von Pancarottirn. bald im anfang zweyerley caſus
gemacht vnd geſatzt werden.

Jn dem erſten fall wird gemeldet / da jemand ſo vil
auffborgen oder die Leuthe anſetzen würde / daß alle
ſeyn Hab vnd Gut zur Bezahlung nicht reichte / vnd
er bey ſeinẽ Gläubigern keine nachlaſſung noch hand-
lung erlangen köndte / vnd er dazu nicht durch vnver-
ſehene fäll kommen were / daß er auff den fall aller eh-
ren entſatzt vnd verluſtig ſeyn ſolte.

Der ander fall iſt dahin gerichtet / da jemands vor-
ſetzlichen muthwilligen betrugs / ſich durch ſolch ſeyn
auffborgen zu vnterhalten / andere leute aber damit zu
gefähren / vberwundẽ würd / daß derſelb hierüber auch
am leib geſtrafft werden ſolte.

Vnd iſt zu mercken / daß in primo caſu keins doli
oder gefahrens / ſondern alleyn in ſecundo caſu ge-
dacht wirt / vnd wirt doch wol gleich in dicto priori ca-
ſu verordnet / daß der Pancarottirer aller ſeiner ehren
entſetzt vnd verluſtig ſeyn ſoll.

Ob nun gleich ſolcher erſter fall auff die Pancaro-
tirer reſtringirt / welche nit durch vnuerſehene fälle in
abnemung jrer nahrung gekommen / So folget den-
noch darauß nit / daß ſie darumb jhre Gläubiger arg-
liſtiger vnnd gefährlicher weiſe auffgeſatzt vnd betro-
gen haben müſſen / ſintemal ſie auch culpa vel negli-
gentia in vnrath vnd abnemung jhrer nahrung wol
gerathen können / vnd halten es demnach darfür / daß
pœna infamiæ vel priuatio omnis dignitatis & ho-
noris hoc præſertim caſu, vbi nullus dolus nullaque
fraus decoctorum concurrit, gar eine vbermäſſige
vnd viel zu groſſe ſtraff ſey. Cum infamia † niſi deli- 105
cti doloſe & ex propoſito commiſſi nomine irroga-
ri non poſſit, *leg. eũm fuſtium, de his qui notant. infam.
& l. infamem, de public. iud.* & not. vtrobique Dd. ſo iſt
ferner auch im Rechten klärlich verſehen / quod pœ-
na debeat eſſe conueniens delicto, ita quidem vt
ipſius metas non egrediatur, *l. Paulus reſpondit, ad Se-
natuſconſ. Trebellian. l. Padius, in fin. de inoend. ruin. l. reſpi-
ciendum, in princip. de pœnis l. mater. in fin. C. de oper. li-
bertor. l. ſancimus, C. de pœnis & c. 1. in princip. de vaſall.
qui contra Conſt. Lothar. in vſib. feudor. cum ſimilib.* vt
non immerito Panorm. *in cap. ex parte, in fin. de con-
ſuet.* l. municipali differentiam inter decoctores, qui
dolo ſuo, & inter eos qui fortunæ vitio decoxerunt,
adhibendam eſſe cenſuerit, quem porro refert & ſe-
quitur Hippolyt. de Marſil. *ſingul. 224.* incip. *filius.*
quemadmodum Stracha commemorat *ſupra alleg. in
loc. num 5.*

Alſo in gleicher geſtalt düncket vns auch ſehr
ſcharpff ſeyn / dz in poſteriore caſu de fraudulentis &
doloſis decoctorib. diſponitur vñ ſtatuirt / dz dieſelbẽ
vltra infamiam vel honoris priuationem auch am
Leib geſtrafft werden ſollen / da doch klares Rechtens /
quod eiuſmodi admiſſi nomine, in vnum & eũdem
non debeat bis animaduerti quodque adeo vnius
delicti ratione † nemo duobus vel pluribus pœnis 106
debeat conſtringi, *cap. at ſi clerici, §. fin.* & ibi Pa-
normitan. *numero octauo, de iudic. cap. quoniam frequen-
ter, vt lite non conteſtat. & leg. ſi cui crimen, §. iiſdem,
de acuſation. cum ſimilibus. ad idem propoſitum ſupra al-
legat.*

Sonderlich aber iſt darauff wol acht zu haben / dz
vermöge der Rechte, pœnam infamiæ zu irrogiern
nicht ſimpliciter, auch nicht einer obrigkeit nachgelaſ-
ſen / ſed quod huius pœnæ impoſitio non cuilibet
ciuitati permiſſa ſit, verum illis demum ciuitati-
bus, quæ ſuperiorem non recognoſcunt, Bartol. *in
leg. infamem, num. decimo quarto, de public. iudic.* Quin-
imo etiamſi ciuitas aliqua infamiæ irrogandæ fa-
cultatem haberet, nihilo tamen minus adhuc ex-
pediti iuris eſt, quod is qui damnatur pœna alicuius
ſtatuti, non aliter ſit infamis, quam ſi damnetur pu-
blici iudicii nomine. Bartol. *in dicta l. infamem, nu. 9.*
da doch dißfalls auch kein publicum iudicium vor-
handen.

Vnnd wiewol nicht ohn / daß etliche Scribenten
dieſer meynung ſeyn / quod falliti vel decoctores nõ
ſolum infames, verũ infamiſſimi iudicandi ſint Bal.
conſil. 400. in cauſa theſauraria, numer. 3. libr. 5. & Dec.
conſil.

conſil. 430. num. 3. So iſt dennoch ſolches nicht von de-
nen/ qui ſolo fortunæ vitio dacoaerunt, ſondern von
denen allen/ qui vel ſuo vitio tantum, vel partim for-
tunæ, partim autem ſuo vitio, ſicq; doloſe decoxe-
runt, auch nicht de infamia iuris, ſed de ſola infamia
facti zuverſtehen / quemadmodum eleganter tradit
Benuenut. Strach. *In tract. de decoctor. part. 2. num. 1.*

Wañ man aber ſehē vñ wiſſē wil / wz geſtalt andere,
magiſtratus vñ Stätt pœnas in decoctores ſtatuirt,
vnd wie ſie dieſelben temperirt, ſo leſe man Benuenut.
Strach. *in alleg. tract. de decoctorib. part. 3. nu 3. 4. & 5. &
par. 4. per totam* ſo wird man nit befindē / dz ſie ſich der-
gleichen ſchärffe vnd geſchwindigkeyt in ſolchen der-
gleichen fällen gebraucht.

Tametſi autem legibus 12. tabul. lex dura admo-
dum in æris alieni confeſſos lata fuerat, qua credito-
ribus dabatur facultas diſſecandorum etiam vel di-
laniandorum corporum, quemadmodū refert Gel-
lius *libr. 20 Noct. Attic. c. 1.* cuius etiam legis meminit
gloſſ. *in l. 1. ad verb in eo enim tantummodo. C qui bon. ced.
poſſ.* ea ipſa tamen lex non tantum Sexto Cæcilio I.C.
præſtātiſſimo immanis viſa eſt, vti Gellius eo, quem
modo diximus, in loco commemorat, verum etiam
conſequenti tempore tanquam nimis dura fuit cor-
recta. Dd *in all. l. 1. C qui bon ced poſſ.* & Pariſ. *conſ 93. nu.
58. lib. 1.* quem refert Strach. *in d. tract. de decoctorib. part.
3. nu. 2. in fin.* vſq; adeo quidem, vt ſi hac tempeſtate
ſimile ſtatutum concederetur, non valeret. Bald. *in d.
l. 1. nu. 3. Cod. qui bon. ced poſſ.* cuius ſententiam refert &
ſequitur Strach. *in dict. tract. de decoctorib part 4 num 5.*
vt prætermittamus interim illam ipſam, quam mo-
do diximus, legem 12. tabul. terroris potius incu-
tiendi, quam pœnę irrogandæ gratia ſancitam vide-
ri, quemadmodum Gellius ipſemet non obſcure
videtur innuere his verbis: *diſſectum eſſe antiquitus ne-
minem equidem neq; legi nec indici, quoniam ſæuitia iſta pœ-*
107 *na contemni non quita eſt.* Item acerb. ta. † plerunq; vl-
ciſcendi maleficii, bene & caute viuendi, diſciplina
eſt. Gellius.

Vnd weyl dann falliti vel decoctores, wie droben
geſagt/ ohne dz infamiā facti auff ſich laden / p quam
ipſorum opinio grauatur apud bonos & honeſtos
viros *l. honori. de obſeq libert. & l ea qua pater Cod. ex quib
cauſ. infamia irrogat.* Welches an jhm ſelbſt nicht eine
geringe Straffe iſt/ ſo ſolte vnſers erachtens dißfalls
ſtraffe gnug ſein / wann ſolche vnd dergleichen deco-
ctores mit gefängnus einer härter vnd länger / dann
der ander / nach gelegenheit eines jeden Verbrechen
vnd Betrugs in ſtraff genommen würden. Cum nil
prohibeat, quin valeat ſtatutum, quod decoctores
cuſtodia publici carceris coerceantur. *l. 1.* & ibi Bald.
nu. 3. C. qui bon ced. poſſ. cum ſim. Das aber ceſſio bono-
rum denen fallitis vel decoctoribus, welche vorſetzli-
chen muthwilligen betrugs vberwunden/ nit verträg-
lich ſein ſol/ wie *in ſupradict.* von Pancarotirn ferner
gemeldet wird. Solches iſt optima ratione cōſtituir,
cū iuris ſit minime ignotū, quod falliti vel decocto-
108 res † ratione admiſſi doli nō gaudeāt beneficio ceſ-
109 ſionis, quippe q̄ ſit ſubſidium † miſerorum, non au-
tem p̄ſidium doloſorum *l. 1. § fin. qua in frau. cred* not.
Bald. *in cit. conſ. 400. n. 4 lib. 5.* Iaſ. *in § cū quoq;. in 9 fall.
n. 18 inſt de act.* Strach. *in ſæpe d. tract. de decoctorib. part 3.
nu. 1. & nu. 12. ad fin. cum reliquis ſimilib.*

Zum achtzehenden iſt in vielgedachten cap. (Von
Pancarotirn. *in § fin*) verſehen/ wañ des mañs Guts
zur abzahlūg d' Creditoren nit reicht / dz dem weyb vorn
Gläubigern ein mehrers nit gebüren noch folgē ſolte/
dann allein das/ wz ſie an Heurath Gut/ parapherna-
liter vnd ſonſten zū Mann gebracht/ vnd liquidirn kan
wegen jrs gegenvermächtnuß/ oder aber donation, p-
pter nuptias, den Gläubigern nicht vorgeben ſolle.

Ob nun wol dieſer §. wann er ſane verſtandē wird/
den gemein beſchriebenen Rechten nit vngemeß/ weyl
er aber doch mit gemeinen wortē etwz dunckel begriffē/
ſo bedarff er etlicher maſſen erklerung / waſer geſtalt /
oder wie weyt die Weyber jrer Ehemänner Creditorn
vnd Gläubigern vorzuziehen.

Nun ſein aber in dieſem punct dreyerley meynung
verhanden/ quibuſdā dicentib. quod mulier ratione
† dotis præferatur indiſtincte omnib. creditoribus 110
tempore priorib. ſiue tacitam habeant, ſiue vero ex-
preſſam hypothecam. Nōnullis autē diſtinguentib.
inter † pignus & hypothecam. Ita quidē vt mulieres 111
ad hypothecā quod attinet, creditorib. præferantur,
in pignore autem, q̄ creditori traditur, non item: aliis
denique diſtinctionem adhibētib. inter hypothecam
tacitam & expreſſam, ac contendentib. in tacita hy-
potheca mulierem creditori præferri, in expreſſā
non præferri. gl. *in l aſſiduis. ad verb. licet anterioris ſint.
C qui pot. in pig hab.* & tradunt inibi reliqui Dd.

Weil aber nun die letzte opinion (quod ſc. mulieres
creditorib. tacitam, non autem expreſſam habentib.
præferantur) nit allein der allegirten gewonheit / ſon-
dern auch communi cōſuetudine vel calculo appro-
biret. Bart. *in all l. aſſiduis. n. 6.* & Iaſ. *in § fuerat. n. 71 Inſtit.
de act.* ſo wil vns nit anders gebüren / dann das wir, p
communi opinione conſulirn, cum in cōſulendo † 112
regulariter à cōmuni opinione non ſit recedēdum.
c. ne innitaris. & ibi Dd. *de conſtitut. l. 1. verſ. & ſane cre-
brior. d. off quæſt l athletas in prin. de his qui not infam.* Pa-
nor. *in c. 1. nu. 15 de conſtit c prudentiam.* & ibidem ſimi-
lite. Pau. *in 3 notab. de off. & poteſt. iud. deleg.* cum multis
ſimilib. alleg per Iaſ. *in auth. noviſſ. n 22 C. de inoff. teſt.* in
primis vero Bald *in c. 1. §. Iudices vero.* & ibid. Matth.
de Afflict. *de pac. iur. firman.* grauiter admonet, quod
contra communes † & receptas opiniones Dd. ne mi- 113
mo debeat conſulere.

Wollen dēnach einem Erbarn Hochweyſen Rhat
Käyſerl. Statt vernünfftiglich zuermeſſen hiemit an-
heim geſtalt habē/ ob ſie mit dieſen §. auff die diſtinction
richten woltē / dz die Weyber vō wegē jres eingebrach-
ten mitgifft allein den Gläubigern / welche kein eltere
außdrückliche verſpändung od' dingliche gerechtigkeit
haben/ fürgezogen werden ſollen. Oder aber ob ſie diſ-
ponirn wollen/ dz die Weyber priorib. creditorib. ſim-
pliciter ohn vnterſcheyd/ ſie habē gleich außdrückliche
od' heimliche eltere verpfendung/ præferirt vñ vorgezo-
gen werden ſollen/ dañ man daran nach gelegēheit nit
groß kōnte jrren/ cum q̄ hoc caſu multæ & variæ ſub-
ſint opiniones, & hæc ipſa, de qua iā loquimur, opi-
nio ſecundū quoſdā ad veritatē iuris, q̄ proxime acce-
dat. Bart. *in ſæpe all l. aſſiduis. n. 6. in fi.* tum ēt quod in ca-
ſu dubio & conflictu opinionū illi opinioni potiſſi-
mum ſit adhæreſcendum, q̄ cōtinet fauorē dotis, ētſi
communis opinio niteretur in cōtrarium. Io. Cam-
peg. *in tract de dote. §. 1. qu. 80. nu 5.* zuforderſt aber weyl
gleichwol (wie wir bericht) dieſe jtzige meynung Käy-
ſerliche Stadt biß anhero gehalten/ auff dieſelbe auch
von den Herren appellatiō Rhäten auffn K. Schloß
P geſprochen worden / inmaſſen dann auch an Käy-
ſerlichen Cammergericht derſelben gemeß iſt erkandt
worden/ teſte Myns. *obſeru. 13. cent. 4.* wiewol aber auch
abermahl nit vnrecht/ dz die Weyber wegē d' donation
propter nuptias od' jres gegēver mächtniß dē gläubigern

nicht vergehen ſollen/ſo iſt dennoch ſolchs auch etwas
dunckel vnd allzugemein geredt. Cum uno mulieri-
bus donationis etiam propter nuptias nomine, ſi
non priuilegium prælationis, at certe tacitæ hypo-
thecæ cõpetat, eaq; ſuo loco reſeruetur, ita quidem
vt creditoribus tempore poſterioribus mulieres quo-
que tales donationis nomine ſine præferendæ, *dict. l.*
aſſiduis. ad fin. verſic. hac autem. & ibi Dd. & Iaſ. in
§. fuerat. num. 40. inſt. de action.

Solte derowegen vnſers beduenckens nit vnrath-
ſam ſein/das auch dieſer punct diſtinguendo erklärt
werden möchte/vngefährlich der geſtalt/vnd auf dieſe
meynung das die Weyber wegen ires gegenvermäch-
nüß oder donation propter nuptias. den Gläubigern
ſo eltere beſtendiger verpfändung oder dingliche Ge-
rechtigkeit von jme erlangt/nicht vergehen ſollen.

Zum neunzehenden iſt in cap. (Von examinirung
der Zeugen) recht vnd wohl ſtatuirt vnd verſehen/das
hinführo des Producenten oder Zeugführers gegen-
theyl/neben vberſendung der beweyß Artickel/ob jhme
geliebt die Zeugen ſchweren zu ſehen/vnd interroga-
toria einzubringen/allemahl dazu geladen/vnnd alſo
nach gemeinem proceß der Rechten verfahren werden
ſolle/ dann ohne das/ da die citation partis aduerſæ
auſſen gelaſſen/ würden in vorſtellung vnd verhör der
Zeugen vielfältige nichtigkeiten begangen werden.
114 Cum proſus nulla ſit † receptio teſtium aduerſario
non citato facta, c. 2. vbi Panormitan. Felin. & cæteri
Dd. not. *de teſt.* & concordat textus *in l. iud. Cod. de fide*
inſtrum. vnd ob wohl in demſelben capite ad finem ge-
meldet wird/das ein Erbar Hochweyſer Rhat/ wann
er Ampts vnd Obrigkeit wegen inquiſition halten/vñ
Zeugen examiniren leſt/zu ſolcher Citation/dem alten
Gebrauch nach/vnverbunden ſein wollen/ſo iſt den-
noch der nichtigkeit in cauſis inquiſitionum ſpecia-
lium, da gewiſſe Perſon wieder die inquirirt wird/
verhanden/nicht weniger als in cauſis ciuilibus zube-
fahren/cum textus dicti *c. 2. de teſt.* qui eiuſmodi ci-
tationem requirit, generaliter vel vniuerſaliter po-
tius loquatur, admonendus eſt; inquiens, ſemper
ante aduerſarius, vt ad audiẽdos teſtes veniat, quod
quia hic omiſſum eſt, neceſſe eſt id, quod contra le-
gem actum eſt, nullam habeat firmitatem, quinimo
quod plus eſt in cauſis inquiſitionum veluti crimi-
115 nalibus. † maior etiam cura adhibenda eſt in exami-
ne teſtium, quam in cauſis ciuilibus, vti perſpicitur
ex diſpoſitione *auth. apud eloquentiſſimum. Codic. de fide*
inſtrum. nec immerito, cum in cauſis criminalib. ma-
ius etiam ſubſit periculum, quam in ciuilib. ſecun-
dum ea quæ ſcribit Bart. *in l. iudices. num. 1. C. de iud. cum*
ſimil. idcirco; conſequens omnino eſt, vt dicamus in
cauſis inquiſitionum, vbi contra certas perſonas ꝓ-
ceditur, citationem aduerſarii vel inquiſiti ad vidẽ-
dum teſtes produci, & iureiurando obſtringi, multo
etiam magis, quam in cauſis ciuilibus neceſſariam
116 eſſe, propterea quod cautius † agendum ſit, vbi ma-
ius periculum intenditur. *leg. 1. § ſed etſi quis. de Carbon.*
edict.

Vnd ſolte dennoch vnſers erachtens diß caput in-
diſtincte dahin zurichten ſein/ das hinfüro nit allein
in Bürgerlichen/ſondern auch in inquiſition vñ pein-
lichen ſachen/da wieder gewiß perſon verfahren wird/
das gegentheyl zu vorſtellung vnd vereydung der Zeu-
gen geladen werden ſoll.

Zum zwanzigſten wird im Cap. (Von Iniurien vnd
famoſ. Schrifften) vnter andern gemeldet/ dz heimli-
che verborgene Laſter/ſo nicht zuverſchweigen/ einem
Erbarn hochweyſen Rhat/oder jhres mittelſt Perſo-
nen/anvertrawet/ entdecket vnnd angemeldet werden
ſollen/ auff das mit gewöhnlicher inquiſition deſto
richtiger verfahren werden müge/ wiewohl nun dieſe
diſpoſitio prima fronte ſich dafür anſehẽ leſt/ als lieff
ſie den gemeinen beſchriebenen Rechten zuwieder/ in
welchen verſehen/ quod delinquentem vel malefi-
ctorem nemo iudicare teneatur. *l. qui ver. §. qui furem.*
& ibi Bart. *de furt.* idem Bart. *in l. ciuile. C. eod. tit.* & Dd.
in c. 1. qui cum fure extra eod. titul. cum ſimilib. allegat. per
Matth. de Afflict. in c. 1. *§. præterea, ſi vaſallus. num. 1. quæ*
fuit prim. cauſ. benef. amitt. Wo aber dennoch dieſe ver-
ordnung allein ad eum finem gemacht worden/vnnd
gemeinet were/damit in inquiſition Sachen (welches
inter cætera in hoc ipſo cap. geſagt wird) deſto richti-
ger verfahren werden möchte/ſo gieng ſolche diſpoſi-
tion/ad generalem inquiſitionem quod attinet, wol
hin/nam illa ipſa, quam nunc dicimus, regula pro-
cedit ac vera eſt reſpectu partis, vt ei ſcilic. vel etiam
iudici ad petitionem partis malefactorem indicare
nemo teneatur: at vero iudici inquiſitionem gene-
ralem ex officio, vt prouinciam malis hominibus
purget, inſtituenti indicare quiuis vel ſignificare
malefactorem neceſſe habet, *l. idem ſi. § ſi ubi.* & ibi
Dd nempe Bart. *num. 2. & 3.* Paul. de Caſtr. ſimil. *num.*
2. & 3 & Iaſon qui huoc §. & Paul. de Caſtr. legit cum
l. 1. num. 1. & 6. de condict. ob turp. cauſ.

Zum ein vnd zwanzigſten/ wird im letzten Capitel
(Von aufftreybung der Handwercker) verordnet/ das
der jenige/ ſo einen andern aufftzutreyben oder jhme et-
was vnehrlichs beyzubringen vermeynt/ das jenige/
was er dem andern auffgeleget oder zugemeſſen/ vor
einen Erbarn Hochweyſen Rhat Käyſerlicher Stadt
auff den Beſchuldigten/den er aufftreyben wil/ wie
gnugſam vnnd recht iſt/ bringen ſoll. Da aber der
Schmäher die Sache in einer gewiſſen zeit/ die jhm
darzu benent werden ſoll/ ſolche bezüchtigung auf den
Geſchmächten/wie recht vnd gnugſam nicht erwey-
ſen/nachbringen/vnd alſo mit ſeiner Beweyſung ſeu-
mig oder fällig werden würde/ das er alßdann vor
vnredlich gehalten werden ſolle/ſo lang biß er ſich mit
dem Geſchmächten vertregt/vnd mit einem E. Hoch-
weyſen Rhat außſöhnet.

Nun fällt vns aber bedencklich für/dz der Schmä-
her oder Bezüchtiger/ex hoc ſolo capite, das er intra
præfixum terminum die bezüchtigung nicht erweyſt/
vor vnredlich/ vnd alſo in effectu pro infami zu ach-
ten ſein ſolle/ da doch zu Rechten außdrücklich verſe-
hen/quod is, qui alterum delicti alicuius inſimulat,
ipſumq; nõ probat, iniuriarum ſolummodo tenea-
tur. *l. ſi quid. in iniuria.* quæ eſt *l. pen. C. de iniur.* vnd vn-
ſers erachten nirgends verſehen/ das ein ſolcher pro
infami oder vor vnredlich zu achtẽ/ ſondern viel mehr
klares rechtens/quod ex cauſa iniuriarum nemo pro
infami † ſit habendus, niſi vel iniuriarum cõdemna- 117
tus, vel eiuſdem delicti nomine depactus fuerit. *l. 1.*
circa princ. de his qui not. infam.

Zugeſchweygen/ das auch in Rechten ferner ver-
ſehen/quod illæ demum ciuitates, quæ ſuperiorem
non recognoſcunt, & quidem non niſi ex cauſa pu-
blici iudicii, infamiam irrogare poſſint, quemad-
modum ſupra iam deduximus ex ſententia Bart. *in l.*
infamem. num 9. & 14. de publ. iud.

Vnd ſolte demnach vnſers erachtens am bequem-
ſten ſein/das dieſer punct der Wilkühr dahin gericht
würde/das obgedachte Bezüchtiger oder Schmäher/
wann ſie jhre angemaßte inſimulation oder inculpa-

tion etwan zuerweyſen nicht vermöchten / oder aber mit der Beweyſung ſeumig oder fällig würden / extra ordinem vnd willkührlich vmb eine ziemliche Geldtbuß ihrem vermügen nach / oder mit zeitlichem Gefängnüß / oder aber auch mit Verweyſung auff ein oder mehr Jahr / nach geſtalt vnd gelegenheit der geſchehenen Mißhandlung vnnd zugefügten iniurien in Straffe genommen werden ſolten.

Nach dem wir nun oberzehlter vnd nach der länge deducirter ein vnd zwantzig puncten / auß Vrſachen die bey einem jeden nothdürfftig außgeführt / bedencken tragen / ſo haben wir nicht vnterlaſſen ſollen noch können / einem gantzen Ehrbaen vnd Hochweyſen Rhat Käyſerlicher Stadt ſolch vnſer Bedencken mit einführung Rechtlicher gründe vnd allegatis auff beſchehens erſuchen zuerkennen zugeben / vnd mitzutheylen.

Wiewohl wir aber nun gantz vnnd gahr in keinen zweyffel ſtellen / es werden die vns vberſandte Statuta vnnd Willkühr mit ſonderm fleiß erwegen / vernünfftiglich gerhatſchlaget / vnnd dergeſtalt begrieſſen ſein / wie ſichs gemeyner Stadt / der Bürger vnd Einwohner daſelbſt / gelegenheit nach / am beſten vnd füglichſten leyden vnd ſchicken will. Inmaſ-
108 ſen dann omnia iura † municipalia ex vſu & neceſſitate, cuiuſque ciuitatis bedacht vnnd beſchrieben werden ſollen / ita quidem vt ſtatuta iis, quibus cuique ciuitati opus eſt, ſubueniant, contra vero ea, quæ eidem loco vel ciuitati pernitioſa ſunt, tollant, vt grauiter ſimul & prudenter admonet Theophilus *in §. ius autem ciuile. Inſtit. de iur. natur. gent. & ciu.* Quo & illud pertinet, quod ad legum ſcriptoris of-
109 ficium † curamque inprimis ſpectet: primum omnium ea, quæ interitum & perniciem afferre poſſunt, vitare; deinde leges ferre eiuſmodi, quibus maxime ſalus Reipub. contineatur, ſecundum Ariſtotelem *libr. 6. Politic. capit. 5.* Wir aber vor vnſer Perſon nichts liebers geſehen hetten / dann daß ſie alle durchauß dem Rechten gemeß hetten reguliret können werden. So hat vns dennoch auß tragendem Ampt anders nicht gebühren wollen / dann ſecundum veritatem iuris, vnſerm verſtandt vnnd vermügen nach zu conſuliren / ſonderlich angeſehen / weyl wir auch anderer geſtalt nicht erſuchet worden / dann daß wir vnſer rathſames gut Bedüncken / dahin richten ſolten / ob gemeldte ſtatuta, Willkühren oder Ordnung in allen iren Artickuln / Puncten vnd Clauſeln / inmaſſen ſie geſtellet / beſtehen möchten oder nicht.

110 Veritatem enim † cum omnes, tum inprimis Philoſophos & Iureconſultos charam habere decet, *l. cum ita. de condit. & demonſtr. & l. vnic. Codic. de dedit. libert. tollend.* cum ſimilibus allegat. per Cagnol. *in l. 1. § fin. num. 18. ſi quis ius dicent. non obtemper.* Et merito
111 quidem, cum veritas † mater ſit iuſtitiæ. Bald. *in l. libertini. lectur. 1. de ſtatu homin.* nihilque adeo æque validum ac forte ſit, quam veritas. *Eſdra capit. 3. libr. 3.* & ſcribit idem Baldus *in l. executorem. column. penultim. in princip. Codic. de execut. rei iudic.* vt proinde minime videatur mirandum, quod veritati omnia
112 cedere † manumque dare cogantur. *can. conſuetudo. can. veritati. 8. diſtinct. c. fraternitatis. de frigid. & maleficis.* & ſcribit prolixe Hippol. de Marſil. *in prax. criminal. §. ſecunda quæſtio. numer. 18. & 19.* Hinc præclaræ voces illæ natæ ſunt: *Magnus eſt Cæſar: ſed maior ratio eſt & veritas.* Quod dictum refert Thomas Grammat. *voto 32. numer. 10.* Illudque aſſcribit Bald. *in l. AEmilius. de minorib.* Item, *magnus eſt Plato, magnus Socrates, ſed magis amica veritas.* Quod dictum eſt Ariſtotelis, qui *in 1. Ethicor. cap. 6.* vbi de Ideis diſputat: *Tametſi nobis*, inquit, *amici ſint ii, qui Ideas induxerunt, tamen æquum eſt veritatis retinendæ cauſa ſua etiam decreta tollere Philoſophos præſertim.* Eodem modo & Celſus Iureconſultus filius, veritatis tuendæ & retinendæ gratia, ſatius eſſe duxit patrem etiam in reprehenſionem vocare, quam à veritatis ſemita declinare: textus eſt perquam elegans & obſeruatione inprimis dignus, *in leg. 3. § ſi quis quaſi ſtatuliber. de condict. cauſ. dat.*

Nun iſt aber recht vnd in warheyt vom handel zu reden nicht genug / vt leges municipales ad cuiuslibet loci vel ciuitatis neceſſitatẽ, vtilitatem & commoditatem accommodentur, ſondern iſt auch vnd zwar fürnemblich vonnöhten / vt bonæ etiam & honeſtæ leges ferantur. *c. erit autem lex 4. diſtinct. & l. leges ſacratiſſimæ. Codic. de legibus* nam ii demum virtutum & vitiorum rationem habent ciuilium, quibus curæ eſt legum bonarum conſtitutio. Ariſtoteles *libr. 2. Politic. c. 8.* præclare igitur *libr. 2. de legibus. Conſtat profecto*, inquit, *ad ſalutem ciuium, ciuitatumque incolumitatem, vitamque omnium quietam & beatam conditas eſſe leges, eosque qui primum eiuſmodi ſcita ſanxerunt, populis oſtendiſſe, ea ſe ſcripturos atque laturos, quibus illis aſſcriptis, ſusceptisque honeſte ac beate viuerent, quæque ita compoſita ſanctaque eſſent, eas leges videlicet nominarunt, &c.* vt perſpicuum eſſe poſſit in ipſo nomine legis interpretando, ineſſe vim & ſententiam iuſti & iuris colendi; ac non multo poſt legem definit, & deſcribit hoc modo: *Lex eſt iuſtorum iniuſtorumque diſtinctio ad illam antiquiſſimam & rerum & omnium principem expreſſa naturam, ad quam leges hominum diriguntur, quæ ſupplicio improbos afficiunt, defendunt ac tuentur bonos, ſic quidem vnum eſt ius, quo deuincta eſt hominum ſocietas, & quod lex conſtituit, vna; quæ lex eſt, recta ratio imperandi atque prohibendi, ideoque nos legem bonam à mala, nulla alia, niſi naturæ & rationis norma diuidere poſſumus.* Quemadmodum luculenter admodum & eleganter *in 1. de leg.* ſcriptum reliquit is idẽ, de quo nunc dicimus, M. Cicero. Et pertinet eodem definitio legis à Demoſthene, Chryſippo, Papiniano & Martiano tradita, quæ commemoratur *in libr. 12. de legib.* Quibus ſic fixis & ſtabilitis leges municipales ita ſcribi ac ferri neceſſe eſt, ne quid eorum tollant vel abrogent, quæ iure naturali vel gentium conſtituta ſunt, licet interim, eidem iuri aliqua in parte derogare, minime prohibeantur. Bartolus *in l. omnes populi 3. quæſtion. princip. numer. 21. de iuſtit. & iur.* Albericus de Roſat. *numer. 1. part. ſtatuto. quæſtion. 8* & Sebaſtian. Med. *in tractat. de legib. & ſtatut. part. 2. quæſtion. 15.* Ex eoque porro fit, quod leges municipales eiuſmodi quidpiam ſtatuere non poſſint, quod peccatum foueat vel nutriat. Sed potius quod delicta remoueat atque excludat. Bartol. *in allegat. leg. omnes populi. 3. quæſtion. princip. numer. 22. ad fin. cum 3. ſequentib. ſimilibus ad idem propoſitum allegat.* Sed & illud in ſtatutis vel legibus municipalibus ſcribendis diligenter animaduertendum eſt, vt quoad eius fieri poteſt, leges Imperatorum & ius commune quam minimum lædant aut violent. *leg. ſi quando. in princip.* & notant inibi Doctores. *Codic. de inoffic. teſtam.* propterea quod leges municipales illa ipſa de cauſa valeant ac ſubſiſtant, quod Imperator vel Princeps Romanus earum lationem permiſit. Bartolus *in dict. leg. omnes populi. in citat. quæſt. 3 princip.*

num.

nu.16. verſ. tertio iuxta quaritur prædicta: quamobrem,
11 cum à iure communi ſtatutorum † pendeat anctoritas, ſæpe *dict. l. omnes populi. & §. ius autem ciuile. Inſtit. de iure natur. gentium & ciu.* conſentaneum omnib. mo-
12 dis eſt, vt nõ ſolũ leges † legib. & ſtatuta municipalia inter ſeinuicem, verũ etiam illa ipſa ſtatuta municipalia legibus & iuri communi concordentur. Bald. *in l. 1. num. 3. Cod. qui bon. ced. poſſ.* qua de re prolixius ſupra diſſeruimus.

CONSILIVM XIV.

SVMMARIA.

1 *Argumentum à contrario ſenſu in iure eſt validiſſimum. num. 26.*
2 *Forma à iure tradita vere adimpleri debet, nec eam per æquipollens adimpleri ſufficit. num. 3.*
4 *Quælibet donatio verbo donationis ſimpliciter olato, comprehenditur.*
5 *Lex indiſtincte loquens, indiſtincte quoque intelligi debet.*
6 *Confirmatio non valet, quando non inuenit, quod confirmat, nec ad prohibita extendi debet nu. 7.*
8 *Statuta ſunt ſtricti iuris, ſtrictèq; ac propriè intelligenda num. 9.*
10 *Leges municipales vere non ficte accipi debent, & ita intelligenda, ne ius commune lædant. num. 11. deq; veris ac proprus donationibus haberi poſſunt. nu. 12.*
13 *Inſinuatio in donatione an neceſſaria ſit.*
14 *Confirmatio defectum ſolemnitatis, formæ & perſonæ ſupplere debet. num. 24.*
15 *Inualidum confirmans, de nouo quid dare vel concedere videtur.*
16 *Clauſula defectus ſuppletiua eius efficacia eſt, vt omnes defectus iuris ciuilis corrigat.*
17 *Inſinuatio donationum eſt iuriſdictionis voluntariæ, non contentioſæ.*
18 *Actus vires ſuas vno in loco ſemel ſortitus, eiuſmodi poſtea in toto mundo exerit.*
19 *Rex in regno ſuo talem habet poteſtatem, qualem Imperator in Roman. imperio: diciturq; lex animata in eo. num. 20*
21 *Duces, Marchiones & Comites in ſuis ditionibus omnia poſſunt, quæ poteſt Imperator in Rom. imperio.*
22 *Verba in propria ſignificatione accipi debent.*
23 *Statuta de donationibus diſponentia, de propriis & veris intelligenda ſunt.*
25 *Quilibet rei ſuæ eſt moderator & arbiter iuſtus.*
27 *Expreſſa nocent, non expreſſa non nocent.*
28 *Leges generales per ſpeciales diſtinguenda ſunt.*
29 *Ratione legis ceſſante. ceſſat ipſa quoq; legis diſpoſitio.*
30 *Confirmatio nihil noui iuris tribuit.*
31 *Reſcripta principum iuri naturali contraria, non ſubſiſtere poſſunt.*
32 *Stylus vltimæ voluntatis mortalibus liber eſſe debet.*
33 *Donationes mortis cauſa facta legatis per omnia exæquari debent.*
34 *Reſcripta Principum vltimas hominum voluntates confirmare debent.*
35 *Parentum hæreditas, item legitima liberis natura debetur, ſed non contra.*
36 *Hæreditas iure naturæ remotioribus cognatis non debetur.*
37 *Fratres & ſorores in teſtamentis quando liberè præteriantur, & quando non.*
38 *Quænam perſonæ ab inofficioſi querela prorſus repelluntur.*
39 *Liberi ad parentum ſucceſſionem iure naturali vocari ſolent.*
40 *Matrimonium eſt iuris naturalis: ius vero naturale dicitur immutabile. num. 41.*
42 *Obreptio delictis annumeratur.*
43 *Conſuetudo facti eſt probatione indigens.*
44 *Probatio affirmanti incumbit.*
45 *Conſuetudo eſt optima legum interpres.*
46 *Interpretatio ab ipſa experientia ſumpta, dicitur veriſſima.*
47 *Certam ſemper interpretationem habentia, temere mutari non debent.*
48 *Diſpoſitio quælibet ab eo, quod conſuetum eſt, interpretationem recipit.*

DEI OPT. MAX. AVXILIO.

Vff die vns vbergebene acta A. W. Klägern an einem / vnd Johan W. Seligen nachgelaſſene Widwe / itzo Johan C. Ehliche Haußfraw beklagte am andn theyl belangende / erachten wir nach verleſung vnd fleiſſiger betrachtung des handels in Rechten zuerkennen / das auß den actis, vnd ſonderlich auß der eingebrachten donation / vermüge welcher Johan W. nunmehr ſeliger / vnd ſeine Ehliche Haußfraw / itzt beklagte / ihre Güter dauon ſolche donation meldet / einander auff Todes fall vbergeben / ſo viel zubefinden / das beklagte Fraw von angeſtalter Klag billig zuentbinden / vnd daß demnach vom Stadtgericht zu K. P das Widerſpiel vbel erkandt / vnd von ſolchem Vrtheyl recht vnd wohl appellirt ſey worden. Es möchte dann Kläger / wie recht erweyſen / daß die zu K. vnd in P. vbliche M. B vnd C. recht durch einen beſtendigen Brauch dermaſſen erkläret werden / daß nicht allein die ſchlechten / ſondern auch die vbergaben vermüge welcher die Eheleute einander mit jhren Güter auff Todes fällen begifftigen / wann dieſelben in denen Gerichten / da die vnbeweglichen geſchenckten Güter gelegen / nicht inſinuirt / vor vnkräfftig pflegen gehalten zu werden / auff den fall bleybe es bey dem in erſter inſtantz ergangenem Vrtheyl billich von Rechts wegen.

Vnd nach dem wir von der beklagten jtzigen Ehemann Johan C angelangt vnd erſucht werden / diß vnſer Rechtlich bedencken mit bewehrlichen Rechtsgründen außzuführen / als haben wir jhm hiemit zu willfahren nicht vnterlaſſen wollen.

Vnd leſt ſich demnach anfänglich darfür anſehen / dz die angezogene donation zu Recht vnkräfftig / vnnd daß derwegen die Stadtgerichte zu K. P recht vnd wohl erkandt / vnd das von jhren Vrtheyl appellirt worden.

Dann erſtlich befindet ſich auß der vbergabe klärlich / daß dieſelbe nicht allein auff bewegliche / ſondern auch auff vnbewegliche Güter gericht / vnd daß nichts deſto weniger ſolche vbergab auſſerhalb gerichts noch vor etlichen Zeugen auffgerichtet worden.

Nun iſt aber in dem M. B. oder S. Recht / welche im Lande zu P. wie auß den actis zuerkennen / in vbung gehalten worden / außdrücklich verordnet / daß ohne Gerichts oder auſſerhalb Gerichts kein mann ſein eygen vergeben müge. textus eſt manifeſtus *in artic. 52. libr. 1.* Landr. das aber die wort / ſein eygen / allhie von vnbeweglichen Gütern verſtanden / ſolches gibt der contextus dieſes arti̇ckuls in verbis conſequentibus gantz klerlich / da er ſagt: dz die fahrẽde Habe auch ohne

der

der Erben laub libere doniri vnnd vergeben werden möchte. Gleicher geſtalt ſagt auch die gloſſ. *column.* 3. *verſic.* in alten Städten / &c. das fahrende Habe auch auſſer Gericht wohl köndte vergeben werden / da doch der Text *in d. art.* 52 *in prin.* in eygnen Gütern das contrarium mit runden klaren worten verordnet / auß welchen nothwendig erfolget / daß dieſe wort (eygen) von vnbeweglichen Gütern verſtanden werden müſſen.

Zum andern wird im M. B. oder S. Rechten zu einer beſtendigen vbergab der beweglichen Güter nit allein ſimpliciter iudicialis inſinuatio ſondern es muß auch hierüber ſolche inſinuatio in ſolchen Gerichten geſchehen / da die Güter gelegen ſein. In hanc ſententiam textus eſt expreſſus & animaduerſione imprimis dignus *in artic.* 21. *libr.* 1. Landr: allda er ſagt / das man Frawen wol eygen geben mag bey dem Gerichte / da das eygen innen liget / à contrario igitur ſenſu kan ſolche donation beſtendiger weyß nicht geſchehen / wann die inſinuatio derſelben in dem Gerichte nicht geſchicht / da einmahl die Güter gele-
1 gen. Atqui certum eſt hoc argumentum † genus à contrario ſenſu ductum plurimum habere momenti in iure ac ponderis. *leg.* 1. §. *huius rei.* vbi Papinianus huc argumentum dicit eſſe fortiſſimum, *de offic. eius, cui manda. eſt iuriſdict. leg. ex eo. de teſt.* §. *cum qui verſic. mulier. de teſt.* Quo in loco I C. legem appellat, mentem legis elicitam à contrario ſenſu, vt non immerito dixiſſe videatur ibidem Accurſ. *in verb. argumento.* contrarium legis ſenſum, legis eſſe inſtar habendum.

Vnd das ſolche vnd dergleichen gaben / ſo auſſerhalb der Gerichte / darinnen die Güter gelegen / geſchehen / abſque controuerſia an jhnen ſelbſt nichtig vnnd vnkräfftig / ſolches bezeuget auch ſonderlich das vom Kläger in replica ſua angezogene C. Recht / vnnd deſſelben gebrauch / vermüge welches keine donationes vber liegende Gründe beſtehen mügen / ſie ſinde dann vor dem ordentlichen Gerichte / dem die Gründe Rechtlich vnterworffen / vnnd vor gehegten dinge auffzeicht vnd eingeſchrieben worden / wie dann ſolches des Klägers anzeygen nach / allemahl der gebrauch nach Cölniſchem Recht geweſen / vſque adeo, wann gleich ſolche gaben vor einem Ehrbarn ſitzenden Rhat geſchehen daß danuoch dieſelben nichts deſto weniger nachmahls nichtig / von des wegen daß ſie vorm Gerichte in rechter dinge Stadt nicht geſchehen / vermüge des ein vnnd zwantzigſten Capitels *libr.* 4. ſo vom Kläger in ſeiner replica allegirt werden. Nec immerito quidem, cum forma
2 à † iure tradita adimpleri debeat, vere ac proprie, nec
3 ſufficiat eam † adimpleri per æquipollens, qui eſt ſingularis *in Clement.* 1. *in verb. nominatim. de vit. & honeſt. Cleric.* & notat Bald. Angel. & reliqui *in l.* 1. *&* 2. *de vulgar & pupill. ſubſt.* Doctores *in l.* 1. vbi Franciſc. Aretin. *numer.* 2. *& in fin.* & Iaſon *numer.* 17. *de lib. & poſthum.* Alioquin enim quilibet ad arbitrium ſuum formam negotio poſſet affingere, quod nemini licere debet, ſecundum ea quæ ſcribit Boer. *in deciſion.* 1. *num.* 44. Quamobrem cum forma iuri præſcripta & prodita in propoſito noſtro ſeruata non fuerit, quotus quiſque eſt, qui non videat, eam qua de agimus donationem, ob eiuſmodi formæ prætermiſſionem per ſe ipſoque iure nullam eſſe. *leg. cum ii.* §. *ſi prætor. de tranſactio. leg. ſi fundus.* §. 1. *de rebus eorum qui ſub tutel. vel cura ſunt. cum ſimilibus.*

Zum dritten / wird auch vom Klagenden theyl in actis angezogen / daß obgemeldte donation vnter andern auch auff anererbten oder Stamm güter gerichtet ſein ſalle / welches aber ohne der nicheſten Erben vnd alſo des Klägers vnnd ſeines Bruders Laub vnd bewilligung abermahl kräfftiger vnd beſtendiger weyß nicht geſchehen mögen / vermüge der vom Kläger angezogener Willkühr / dauon in dem hunderſten vnd fünffzehenden Capitel allda klärlich geſaget wird / daß ein Mann ſeinem Weybe / noch ein Weyb jhrem Mann krefftiger weyſe keine Gaben geben müge / ohne beliebung der nicheſten Erben von beyden ſeyten.

Vnnd kömpt dieſem Willkühr auch das Magdeburgiſche oder Sächſiſche Recht ferner zu ſteur / *in dict. articul.* 52 *in princip. libr.* 1. Landtrecht / dann alſo ſaget der Text daſelbſt: Ohne Erben laub / vnnd ohne Gericht mag kein Mann ſein eygen vergeben: welcher Text gemeyniglich von Stamm Gütern / ſo dem donatori vnd ſeinen Eltern verſtanden / ja es iſt diß falls an der Erben gunſt vnnd bewilligung mehr gelegen / dann an der Gerichtlichen inſinuation / wie ſolches klärlich zu ſehen *ex text. articul.* 34. *eiuſdem libr.* 1. Landtrecht / welcher alſo lautet: Ohne des Richters Vrlaub mag ein Mann das ſeine wohl verkauffen mit der Erben gunſt. Vnd daß ſolche vnnd dergleichen anererbte Stamm güter / ohne der Erben Bewilligung nicht vergeben werden möchten / bezeuget auch eine ſchöne vnnd vornehme Gloſſ. *in capitul.* 14. Lehenrecht / *column.* 2. vnnd iſt ſolches nicht ohne Vrſach alſo verordnet / ſecundum D Chr. Zobel. *in addit. ad d. artic.* 52. *libr.* 1. Landtrecht / *ſub lit. c.* conſenſum (inquiens) eorum, qui donatorem ſanguinis propinquitate attingunt, idcirco requirendum eſſe, quod prohibitio donationis in fauorem eorum fuerit introducta, per textum *leg.* 1. §. *liberto de legat.* 1. *& l. quoties. C. de fideicom.*

Vnnd irret nichts / das die donation, dauon wir allhier handeln / nicht donatio ſimplex, ſondern reciproca, wie beklagtes theyl vorgibt / vel remuneratoria, vel mortis cauſa auffgericht ſein wolle / alldieweyl allhier / tam ius prouinciale M. quam municipale ciuitatis R. verhanden / per quod donationes rerum immobilium, præſertim à maioribus prouenientium, niſi adhibita certa quadam & ſolemni forma donari prohibentur.

At vero *donationis* verbo † ſimpliciter elato o- 4
mnem donationem ſiue mortis cauſa, ſiue non mortis cauſa facta fuerit, comprehendi, grauiſſimus teſtis eſt Vlpianus *in leg. alienatum*, §. *donationis verbo. de verbor. ſignificat.* indeque fit, quod donatione ſimpliciter prohibita (ſicuti in propoſito noſtro viu venit) intelligatur prohibita omnis donatio, ſiue mortis cauſa, quam inter viuos facta, quemadmodum in ſpecie ſcribit Cæpoll. *in dict.* §. *donationis verbo. numer. ſecundo.* Ea ratione quod prohibita donatione, cuius appellatio generalis eſt, cenſeantur ſimiliter prohibitæ & quælibet donationum formæ vel ſpecies. *leg. ſi quid earum.* §. *inter emptum. de legat.* 3. vnnd da man gleich ſagen wolte / quod donationis nomen ſimpliciter prolatum intelligendum ſit de donatione proprie, non autem de donatione cauſa mortis, *l. filiuſfamil.* § *ſed enim meminiſſe. de donat.*

So hat doch ſolches nur in diſpoſitione hominis, de qua

de qua text. ibi loquitur, allein ſtat / vnd nicht in diſpoſitione legis, de qua nuhis inſtituta eſt diſputatio. Wie die gloſſ. ind. §. ſed enim meminiſſe, in verb. donare. notabiliter diſtinguit, quin etiam ſi donatione non ſolum à lege, ſed ab homine etiam interdictum fuerit, vtroq; caſu prohibitum videbitur, ſine exceptione omne genus donationis, quale etiamcunq; illud fuerit, ſecundum Cæpol. in d. l. alienatum. §. donationis verbo. nu. 2. de verb. ſignif. Nec immerito quidem, cum 5 lex † indiſtinctè loquens indiſtinctè itidem ſit intelligenda. l. de pretio. de publ. in rem act. & l. 1. §. generaliter. de legat præſtand. quemadmodum in hac ipſa materia donationis annotauit Hippol. Riminald. in rubric. Inſtitut. de donation. num. 19.

So iſt ferner auch nichts daran gelegen / das die F. D. in P. nun mehr Hochlöblicher vnd Seliger Gedechtnüß vielgemelte donation Gnedigſt confirmirt: confirmatio enim nihil noui iuris habet, l. ſi donare. §. 1. de donation. inter vir. & vxor. ſed ei dūtaxat, quod iam nunc cōpetit, iuri vires ac robur accommodat, Bald. in l. aduerſus. in fin. C. ſi aduerſ. rem iudic. per text. l. Aureliu. §. teſtamento. de liber. legat. In primis vero cōfirmatio vitium actus ex iure poſitiuo originem ducens, cuiuſmodi eſt & illud ipſum, de quo nunc agimus, vitium nullo modo purgat, teſte eodem Bald. in l. nominationes num. 2. C. de appell. & ſubiungit porro, quod confirmatio præſupponat aliquid eſſe, licet minus perfectum, quodq; ideo confirmati extra iudicium non poſſit, quod nullum eſt, ac per ſe non conſiſtit, 6 & ideo confirmatio † nil operatur, quando non inuenit quod confirmet, Bald. in l. falſus, nu. 3. C. de furt. Quo & illud pertinet, quod confirmatio prorogen- 7 da † vel extendenda non ſit ad prohibita (& quod conſequens eſt, ne ad donationem quidem, contra prohibitionem iuris municipalis vel principalis factam) ſecundum ea, quæ ſcripta reliquit Bart. in l. 2. num. 6. C. de inoff. donat.

So hat ferner auch ſolche confirmatio dieſen mangel / daß der Kläger vnd ſein Bruder / als des don. totis neheſte Erben ſu derſelben nicht ſein Citiert worden / da doch eine gemeine Rechtsregul / quod ad omnem actum præiudicialem vocandus citandusq; ſit is, cuius intereſt, quēq; veriſim liter lædi per eiuſmodi pactum poſſet. l. nam ita diuus de adopt. & l. de vnoquoq; de re iud. & quod tunc, quando aliquis actus vel innouationis vel confirmationis exercetur, pars aduerſa citari debeat, in ſpecie docet Innocent. in c. 2. num. 2. & Panor. in c. cum dilecta ad fin. de confirmat. vtil. & inut. dum dicit, quod ad innouationem vel confirmationem minime procedendum ſit, parte nec dum citata. Das aber Kläger vnd ſein Bruder dißmahls ein mercklich intereſſe gehabt / ſolches erſcheyne daraus mehr dann gnugſam / das nicht allein das M vnnd C Rechte / den neheſten Freunden oder Erben zu gute verordnet / ſonder das ohne vhrlaub vnd bewilligung die vnbeweglichen vnd ſonderlich Stamm güter beſtendiglich nit vergeben werden mögen / ſondern daß auch ohne das die gemeinen Käyſerlichen Rechte vor ein ſonderlich intereſſe achten vnd halten / daß die Güter bey der Cognaten vnd Freundſchafft bleiben / vnd nicht in frembde Hände gebracht mögen / textus elegans in l. ſi in emptionem. de minor. quo in loco dicitur, minorem aduerſus addictionem in diem reſtitutum eſſe, propterea, quod rem ab ipſo emptam fuiſſe ipſius intererat, quia maiorum eius fuiſſet. Ex quo etiam fit, quod tunc cū bona debitoris veniunt in comparatione extranei & cognati, potior ſit cognatus. l. c. de priuil. cred. & quod res contra prohibitionem teſtatoris extra familiam abalienata reuocari poſſit à propinquis vel cognatis, l. peto. §. fratre. de leg. 2. & not. ibid. Dd. in l. filiusfamilias. § Diui. de leg. 1. & de hoc quidem intereſſe bene multa literis prodidit Andr. Tiraq. in præf. 1. part. tract. de vtroq; retract. num. 7. (vbi non pauca etiam ſacræ ſcripturæ teſtimonia in hanc ſen entiam adducit) & num. 34 cum aliquot ſeqq. vt præ ermittamus interim confirmationes etiam alias, & per ſe ab ſq; tertii incommodo ſemper eſſe intelligendas. l. 2. §. merito & § ſi quis à Principe. ne quid in loco. & l. nec auus. Cod. de emancip. liber. & not. in ſpecie Bart. in l. 1. in princ. de conſtit. princ. Wie ſich dann auch die Fürſtliche Durchleuchtigkeit in Ihrer gegebenen declaration / Gnedigſt vnnd außdrücklichſt dahin erkleret / das vielgedachte confirmatio dem Kläger vnd ſeinem Bruder an ihren Rechten vnſchedlich gemeinet / jemandes vnnachtheylig ſein ſol.

Deſſen allen aber vngeacht / halten wirs eygentlich darfür / das vielberürte vbergabe zu Recht kreffig vnd beſtendig / vnd daß demnach von K. Vrtheyl / darinnen ſolche vbergabe in effectu vor nichtig vnd vnbeſtendig erkandt / recht vnnd wohl appellirt ſey worden.

Vnd zu dieſer Meynung bewegen vns viel rechtmeſſige vnd wohlgegründete Vrſachen.

Dann erſtlich können wir nicht befinden / daß die von Klagender theyl angezogene Text des M. vnd C. Rechtens de reciproca eaque in caſum mortis facta donatione redeten / vnd alſo in dieſem fall begreyffen möchten / ſondern es reden ſolche Texte nur ſchlechts von vbergaben / abſq; vlla remunerationis vel mortalitatis adiunctione.

Nun iſt aber eine gemeine vnnd gewiſſe Rechtsregul / quod ſtatuta † ſint ſtrictiſſimi iuris. l. conſtitutionibus. 8 ad municip. adeoq; etiam actiones ex iiſdem promanantes. Bart. in repet. l. omnes populi. in 6. q. princ. num. 60. de iuſtit. & iur. & quod eadem de cauſa ſtricte etiam & propriè ſint intelligenda. l. 3. & ibi Bart. de negot. 9 geſt. ſiat. in l. 1. num. 2. de vulg. & pupil. & pertinet eodem textus in l. fin. C. de his quæ ven. ætat. impet. per quem vulgo dici ſolet, leges † municipales vere & proprie, 10 non autem ficte vel impropriè accipiendas eſſe, & not. lat. in l. in aliquo n. 5. C. de edendo. cum ſimilib. In primis vero ſi ſtatuta exorbitent, vel à iure communi recedant. l. §. ſi is qui nauem & ibi Caſtr. nu. 6. de exercit. act. multoq; magis ſi iuri communi correctionem adhibeant: hiſce enim caſibus leges † municipales 11 omnino ſic intelligendæ ſunt, vt quam minimum lædant ius commune. l. ſi vero. §. de viro. vbi Bart. & reliqui Dd. etc. dunt. ſolut. matrim.

Quibus ita poſitis atq; fixis perſpicuum eſt, illam demum vere ac propriè donationem appellari, quam ſimpliciter quis & ab ſolute, nullamq; aliam ob cauſam, quam vt mera liberalitate vtatur, exercet: Textus eſt manifeſtus in l. 1. in princip. de donat. & l. munus proprie. §. dona de verb. ſignif. Quibus in locis donationem vere ac proprie ſic dictam teſtatur teliquet Hippolyt. Riminald. Inſtit. de donat. in rubr. num. 12. At contra donatio reciproca vel remuneratoria vere ac propriè donatio non eſt. Bart. in proœm. ff num. 14. Panor. in rubr. extra de donat. Dec. in l. donari. num. 1. de reg. iur. Riminald. Inſtit. de donat. in rubr. num. 56. 60. 96. vbi dicit remunerationem permutationis vetius, quam donationis inſtar obtinere. Sicuti eodem in loco annotauit etiam Thoh. Non. num 5.

Eadem ratione & donatio cauſa mortis vere ac propriè

proprie ſi loqui volumus, donatio non eſt, *d.l.1.verſ. hæc non proprie & l.filiusfamilias. §. ſed enim meminiſſe. de donation.* ea euque fit, quod licet donatio, quæ proprie ſic appellatur, conſiſtere inter maritum & vxorem manente ac perſeuerante matrimonio non poſſit. *leg. 1. 2. & 3. in princip. de donation. inter virum & vxorem.* Attamen nihil impedit, quo minus coniuges vltro citroque inter viuos & mortis cauſa inuicem ſibi donare poſſint. *leg. quod autem. §. ſi vir & vxor. & l. ſed interim. §. 1 eodem tit.*

Ea quo neceſſario conſequitur, quod in propoſito noſtro verbum *donationis* in legibus tam prouincialibus, quam municipalibus ſimpliciter ſcriptum vel elatum, de illa ſolum donatione ſit accipiendum, quæ proprie nomen hoc meretur, non autem de donatione remuneratoria, vel de ea, quæ mortalitatis cogitatione fieri ſolet; cum hæ donationes vere ac proprie non dicantur, & quod ſta-
12 tuta † de donationibus diſponentia de veris tantum ac propriis donationibus intelligenda ſint, in ſpecie & vt dici ſolet, in terminis ſcriptum reliquit Bartolus *in d. leg.* 1. *in fin. de donat.* & confirmatur hæc ſententia per ea, quæ tradit Cyn. *in l. vt literæ num. 2. ad fin. Cod de collat.* vbi dicit, quod ſtatuta, quæ requirunt inſinuationem donationis rerum immobilium, de mera ſolum & ſimplici donatione ſint intelligenda.

Vnnd hierauß erfolget nun ferner / daß dieſe donation / dauon man allhier handelte / weyl dieſelbe nicht reuera ſimplex vel propria donatio iſt / ſondern & remuneratoria ſimul & cauſa mortis, in den angezogenen Texten des Magdebürgiſchen vnnd Cölmiſchen Rechten nicht begrieffen / vnnd daß alſo dieſer fall in diſpoſitione iuris communis gelaſſen worden / *l. ſi extraneus.* & ibi Bartol. *de condict. cauſ. dat. l. ſi cum dotem. ſolut. matrim. & l. commodiſſime de lib. & poſthum.*

Iam vero certi exploratique iuris eſt, quod ſe-
13 cundum leges communes inſinuatio † nulla neceſſaria ſit in donatione, tam remuneratoria quam cauſa mortis. De donatione remuneratoria textus eſt vulgatus ille quidem, inſignis tamen & obſeruatione imprimis dignus, *in l. Aquil us. & in leg ſi pater. §. fin.* & notat vtrobique Bartolus, *De donationib. cauſa mortis*, quod & illa, dummodo teſtibus ad minimum quinque præſentibus facta ſit, inſinuationem nullam deſideret. Conſimiliter textus eſt ſingularis *in leg. fin.* & tradunt ibidem Doctores. *Codic. de donation. cauſ. mort.* Crauett. *in conſil. 214. num. 16.* Vt proinde hanc, de qua diſputamus, donationem, vtpote quam in præſentia ſeptem teſtium vltro citroque inter coniuges, & quidem in caſum mortis factam eſſe conſtat, omnino valere ac ſubſiſtere neceſſe ſit.

Vnnd eben auß dieſer Vrſach die Sächſiſchen Recht / welche in vergebung der eygnen oder Stamm Güter eine ſonderliche form vnd ſolennitet erfordern / nur de ſimplici & mera, vnnd nicht de remuneratoria, auch nicht de donatione cauſa mortis zuverſtehen / wird auch in den Sächſiſchen Schöppen ſtühlen dieſer Landt arth täglich geſprochen / daß ſie ſolche Vbergaben auff alle des donatoris Güter erſtrecken / es ſind auch dieſelben gelegen / wo ſie wollen / vngeacht / ob gleich berührte donationes nur für Zeugen auffgerichtet / vnnd iudicialiter nicht inſinuiret worden.

Ja den Fall zuſetzen / aber nicht einzureumen / wann gleich deß falls einige Inſinuation von nöhten geweſen / ſo were doch daran auch kein mangel / ſintemahl dieſelbe hernach auch der Fürſtlichen Durchleuchtigkeit in P. als der Hohen Obrigkeit nunmehr Hochlöblicher vnd milder Gedechtnüß mehrer ſterck vnd ſicherheit halben vnterthänigſt vorgetragen / vnnd daſelbſt nicht allein inſinuirt / ſondern auch von Ihrer Fürſtlichen Gnaden außdrücklich confirmiret vnnd beſtätiget iſt worden / wie dann eine donation vngeacht / daß ſie auſſerhalb des Gerichtes / oder vnerſucht der Obrigkeit anfänglich auffgerichtet / dann nichts deſto weniger darnach wohl inſinuiret iſt worden / teſte Bartol. *in leg. Modeſtinus. numer. 5. de donation.* per textum *leg fin. §. penultim. Codic. de donation. ante nupt.* Hoc enim non eſt donare, ſed apud iudicem vel magiſtratum, quod extra iudicium factum eſt publicare, Baldus *in leg. in hac Codic. de donation.* vnnd iſt ſolche confirmation viel einer gröſſeren wirckung / dann eine ſchlechte inſinuation. Nam confirmatio ſuperioris negotio maiorem auctoritatem tribuit, & eius quod inualidum eſt, defectum ſupplet, gloſſ. eſt inprimis elegans, *in c frater. in verbo auctoritate*, 17. *quæſtion.* 4. & ſcribit Iaſon *in leg. more. numer.* 40. *de iuriſdiction. omn. iudic.* vt rectiſſime videatur dixiſſe Baldus *in leg. fin. de teſtamen. tut.* quod confirmatio † defectum ſuppleat ſolemnita- 14
tis, defectum formæ & defectum perſonæ: & is
qui † confirmat illud quod per ſe inualidum eſt, 15
videatur de nouo dare vel concedere. Baldus *in leg. 1 Cod. de Codic.* zuforderſt weyl in dieſem vnſerm Fall die confirmatio oder bekräfftigung nicht in ſchlechter gemeyner Form geſchehen / ſondern darinnen auch ein ſonderlich præceptiua vt clauſula defectus ſuppletiua mit angehenget wirdt / als nemblich daß die Fürſtliche Durchleuchtigkeit / die Vbergabe / dauon man jtzt handele / durch ſich / ihre Erben vnnd nachkommenden Herrſchafften für vornemblich vnnd beſtendig / auch vor männiglich vnangefochten in Ihrer ChurFürſtlichen Gnaden Hertzogthumb haben wollen.

So iſt ferner auch ſolche confirmation vnd beſtetigung auß Fürſtlicher Hocheit / Mache vnd Regalien / vnnd alſo ex plenitudine poteſtatis geſchehen / deſſen dahin gezogen.

At vero clauſula † defectus ſuppletiua eius eſt 16
poteſtatis & efficaciæ, vt omnes defectus iuris ciuilis corrigat. Anton. de Butrio, & Ioann. de Imol. *in capit. 1. de tranſact.* & Panormitan. *in cap. 1. num. 14. ad ad fin. de confirmation. vtil. vel inutil.* & not. Decius *in conſil. 216. numer. decimo tertio.* deinde, quando Princeps de plenitudine poteſtatis ſe facere quippiam affirmat, tunc aduerſus eiuſmodi actum opponi nihil poteſt, quod eundem debilitet, multoque minus infringat. Quin etiam Principi hoc caſu obloqui nemo poteſt, cur facis ſic. Baldus *in proœmio Decretal. cum ſimilibus allegat.* per Dec. *in conſil. 516 num. 8.*

Vnd folget alſo hierauß abermahl ferner / daß obbenente confirmatio, weyl durch dieſelbe / wie jtzt bewehrt / der vormeynlich angezogene defectus inſinuationis erfüllet worden / ſich ohne eynigen zweyffel auff alle Güter / ſo in Ihrer Fürſtliche Gnaden Gerichts zwange vnnd Landtrecht / vnnd alſo auch zu K. gelegen / extendirn vnd erſtrecken müſſen / tum quod ſecundum ius commune, cuius diſpoſitioni caſum hunc eſſe relictum ſupra comprobauimus, inſinuatio donationū † non contentioſæ ſed voluntariæ ſit 17

iuriſdictionis, & idcirco coram quocunque fieri poſſit, licet maxime bona, quæ donatione comprehenduntur, alibi ſint ſita. *leg. data in fin.* & ibi Doctores *Codic. de donat.* & notat Bartolus *in leg. Modeſtinus. numer. 3 ff. eodem tital.* Tum vel maxime, quod in poteſtate arbitrioque donatoris ſit, vtrum donationem coram ſuperiori, an vero inferiori iudici inſinuare velit. Textus eſt elegans admodum *in leg. in hac. Codic. de donation.* vti diſerte reſcripſit Imperator Leo, quod donator habeat liberam facultatem donationis rerum ſuarum vbicunque poſitarum, ſiue apud moderatorem cuiuslibet prouinciæ (adeoque coram magiſtratu ſuperiori) ſiue apud magiſtratus cuiuſcunque ciuitatis, prout maluerit publicare vel inſinuare.

18 Nam actus † qui vires ſuas vno in loco ſemel ſortitus eſt, eiuſmodi vires exerit poſtea in vniuerſo terrarum orbe, quemadmodum Baldus in explicatione *huius leg.* rectiſſime obſeruauit. Præſertim vero cum Illuſtriſſimus Princeps B. piæ nunc & celebris memoriæ, per quem, quam ſæpe diximus, donatio confirmata eſt, omnimodam iuriſdictionem habuerit in toto ſuo principatu. *argument. leg. deprecatio. ad leg. Rhod. de iactu. & leg. bene à Zenone. Codic. de quadr. praeſc.* Quæ legum capita, tametſi de iuriſdictione Imperatoris Romani loquuntur, tamen & ad alios inferiores etiam magiſtratus ſubiectorum ſuorum reſpectu non inepte accommodantur. Boetius *deciſion. octaua. numer. tertio.* vbi hos textus ad iuriſdictionem Regis Galliæ comprobandam vſurpat. Nec quidem iniuria,
19 cum non ſolum rex † ſuperiorem non recognoſcens tantundem dicatur in regno ſuo habere poteſtatis, quantum Cæſar habat in Imperio Romano. Andreas de Iſernia *capit. 1 column. 3. de vaſall.*
20 *decrep. etat.* Eandemque ob cauſam † Imperator regni ſui, vel lex animata in regno ſuo appellatur. Baldus *in leg. exemplo. Codic. de probation. & leg. ea lege. Codic. de condict. ob cauſ. & in authentic. hoc amplius. numer. 10. Codic. de fideicommiſſ.* verum etiam Duces,
21 Marchiones & Comites † perpetuo inueſtiti, Principes in prouinciis vel ditionibus ſuis cenſeantur, omniaque in ſubditos ſuos poſſint, quæ poteſt Imperator in toto orbe Romano. Franciſcus Curtius *in 2. princip. q. 2. part. tractat. feud. numer. 6 & numer. 7.* vbi permulta ad huius ſententiæ comprobationem allegat, quam ſententiam & Decius tuetur *in d. conſil. 516 num. 4.* vbi ab Alexand. opinione quam is ſuſtinet *in leg. centurio. de vulgar. & pupill. ſubſtitut.* diſcedens dicit, eam, quæ in ſummi Principis perſona reſpectu totius Imperii conſideratur, rationem, æque locum habere in Principibus inferioribus, quantumuis ſuperiorem recognoſcentibus, ad territoria & diſtrictus eorum quod attinet.

Vnnd ob nun gleich die inſinuationes donationum vermüge des vom Kläger angezogenen Cölniſchen Rechts *articul. 21. libr. 4* auſſerhalb der dinggelbanck / auch vorm ſitzenden Erbahrn Rhat kräfftiger vnnd beſtändiger weyß nicht geſchehen mögen / ſo kan dennoch herauß an confirmationem Principis nicht inferirt werden / als dieweyl vnter den Fürſten / als der Hohen Obrigkeit / vnnd dem Rhate / als den Vnterthanen gar ein groſſer greyfflicher vnterſcheydt.

Nam Princeps per vniuerſum ducatum vel Principatum ſuum longe lateque diffuſum iuriſdictionem habet; per ea quæ paulo ante diximus. At contra Senatus ſuis quibuſdam & certis terminis ſepta atque circumſcripta eſt iuriſdictio, & Princeps quidem in Senatum imperium habet, Senatui vero in Principem nullum eſt imperium. *leg. nam magiſtratus. de arbitr. & leg. ille à quo. §. tempeſtiuum. ad Senatusconſult. Trebellian.* cum itaque tanta ſubſit inter Principem & Senatum diſſimilitudo, conſequens eſt ab vno ad alium minus recte inferri. *leg. fin. de calumn. leg. Papinianus exuls. de minoribus. leg. inter ſtipulantem. §. ſacram rem. verſicul. ſed hac diſſimilia ſunt. de verborum obligat. & leg. ſi maritus. Codic. de donat. inter vir. & vxor.*

Vnnd wann nun gleich die Güter / welche Johann W. nunmehr Seliger / vnnd ſeine Haußfraw einander auffm Todes fall vbergeben Güter gar oder eines theyls ſein möchten / da doch Kläger ſich gedachtes W. Güter vor keine ſolche Güter / die ihm von ſeinen Geſchlechts Perſonen auff vnd anererbet angibt / ſondern nur anzeyget / daß er ſie von ſeinem vorigen Weybe zum theyl bekommen / wie auß ſeiner triplicen zuerſehen / ſo erſcheynet dannoch auß dē / was droben mit guten gründē vñ beſtant der Rechte nach der länge bedeutet ſo viel / das vielgemelte donatio tanquam reciproca & cauſa mortis, vnter der verordnung des Sächſiſchen vnd Cölmiſchen Rechtens / als die ſtricte de propria, mera & ſimplici donatione allein zuverſtehen nicht begriffen / vnd demnach in diſpoſitione iuris communis, ſecūdum quæ in donatione tam remuneratoria, quam cauſa mortis nulla penitus inſinuatio deſideratur, gelaſſen werden / vnd daß hierüber auch der Fürſtlichen Durchleuchtigkeyt / tanquam magiſtratus & iudicis ſuperioris Gnädigſte confirmation oder beſtettigung / ſo auß Fürſtlicher macht vnd hochheit (adeoque de plenitudine poteſtatis) interponirt worden / verhanden / per quam confirmationem is, qui ab actore allegatur defectus inſinuationis abunde ſuppletus atque correctus, ſecundum ea quæ ſuperius copioſe ſunt deducta.

Vnnd iſt dieſer meynung nicht zuentgegen / was droben in rationibus diſputandi contra diſputando fürbracht / dann ſo viel Erſtlich den angezogenen Text iuris Saxonici *in articul. 52. libr. 1.* gibt der buchſtab deſſelben / daß es nur ſimpliciter ſagt / ein Mann könne ſein eygen ohne Gericht nit vergeben / wie dann gleicher geſtalt angezogen Cölmiſch Recht / auch anders nicht redet / ex quo conſectarium eſt, quod talia ſint iura ſtricte ac proprie de donatione mera & ſimplici duntaxat, & nō item de donatione remuneratoria vel cauſa mortis ſiue intelligēda. Bart. *in l. 1 in fi. de don. cum ſimil. in eandem ſent ſup alleg.* Et pertinet huc elegans diſtinctio, quam adhibet Bart. *in repet. l. omnes populi de iuſt & iur in 4. q 6 q princ n 55 verba ſtatutorum* (inquiens) *habere plures ſignificationes proprias nonnunquam: aliquando vero vnam propriam & alteram impropriam.* Et primo quidem caſu illam ſignificationem accipiendam eſſe dicit, quæ ſubiectæ materiæ conueniens eſt & conſentanea, *l. ſi vno. in princip locat. cum ſimilib* Secundo autem caſu, quo vna ſignificatio propria, altera vero minus propria eſt, aſſumendā dicit ſignificationē propriā: contra vero impropriam eſſe reiiciendam, per textum *l. non aliter. in princ. de legat. 3. & l. 11. §. ſi is qui nauē. de exerc. act.* Cū itaq; donatio duas habeat ſignificationes, vt ſc. de donatione mera, ſimplici & abſoluta, proprie intelligatur *l. 1. in pri. de don. & l. munus proprie. §. dona. de ver. ſig.* nec nō de remuneratoria

& mor-

& mortis cauſa donatione, minus tamen proprie accipi poſſit. *l. alienatum. §. donationis verbo. de verb. ſignific. iuncta l. 11. verſic. dat aliquid. & verſic. hac non proprie. de donat.* Conſequens eſt hac etiam ratione leges tam iuris Saxonici, quam Colmenſis ad donationem remuneratoriam, vel mortis cauſa factam porrigi vel extendi nequaquam poſſe. Præſertim cum alias quoq; pro regula traditum ſit: quod *donationis* verbum proprie loquendo donationē cauſa mortis minime comprehendat, niſi de ea ſpecialiter mentio fiat, textus eſt manifeſtus *in leg. filiusfamilias. §. ſed te meminiſſe. de donat.* per quem textum dicit ibi Caſtr. *num.* 15. quod verbum *donationis* ſimpliciter elatum intelligatur de donatione inter viuos: de mortis autem cauſa donatione non item. Et licet gloſſ. *ibid. in verbo donare.* textum hunc, in hominis tantū diſpoſitione loqui intelligat, ſecus eſſe (inquiens) in diſpoſitione legis per *l. alienatum. §. donationis. de verb. ſign.* Iacob. tamen de Aretin. hanc gloſſ. ſententiam in erroris reprehenſionem vocauit, & recte quidem ſecundum Bart. *in l. filiusfamilias. §. ſed*
22 *te meminiſſe. nu.* 1. cum verba † in propria ſignificatione accipi debeant. *d. l. 1. §. fin. quemadmodum de exercit. act. & l. non aliter. in princip. de legat.* 3. donatio autem cauſa mortis donationis nomen proprie non meretur. *l. 1. de donat.* Cui ſententiæ & Caſtrenſ. *nu.* 5. ibid. aſſentitus eſt. Nec obſtat ſecundum Paul. de Caſtr. text. *in l. alienatum §. donat. de verb. ſignif.* vtpote quem eo in caſu loqui dicit, quo donationis nomen generaliter vſurpatur, & quod conſequens eſt, omnes formas vel ſpecies donationis ambitu ſuo complectitur. Ideoq; minime quidem mirandum eſt, quod prohibita donatione in genere, prohibita etiā videatur donatio cauſa mortis, ſicuti ſcriptum reliquit Cæpoll. *in d. §. donationis. num. 2. arg. l. ſi quid eorum. §. inter emptum. de leg. 3.* At vero nos loquimur eo in caſu, quo donatio generaliter intelligi non poteſt, nempe in legum prouincialium & municipalium interpretatione, quarum verba ſtricte, ꝓprie & in ſpecie ſunt accipienda, ita quidem, vt ſi dictio aliqua duas habeat ſignificationes vnam propriam, alteram impropriam (veluti in propoſito noſtro) vbi donatio propriam habet ſignificationem, quando ſcil. accipitur pro donatione mera & ſimplici inter viuos, impropriā vero quādo mortis cauſa donationem comprehendit. *l. 1. de donat.* aſſumi debeat ſignificatio propria, contra vero impropria reiici atq; repudiari. Bart. *in repet. dict. l. omnes populi. in 4. quæſt. 6. part. princ. n.* 53. Qua etiam de cauſa idem, quem modo diximus, Bart. *in dict. l. 1. in*
23 *fin. de donat.* auctor eſt, quod ſtatuta † de donationib. diſponentia intelligenda ſint de donatione propria, idque in iis ſtatutis potiſſimum procedit, quæ iuri communi caſtigationem vel correctionem adhibēt (quemadmodum hoc caſu faciunt ſtatuta iuris tam Magdeburgenſ. quam Colmenſ.) Ea enim quam ſtrictiſſime & extra eum, in quo loquuntur caſum, minime extendenda, licet maxime ſimilis vel maior ratio eiuſmodi ſuadeat extentionem *l. ſi vero. §. de viro. ſol. matr. auth. quas actiones.* & ibi Iaſ. *nu.* 21. *C. de ſacroſanct. Eccleſ.* Dd. *in l. ſi conſtante. in princ.* vbi Bart. *n.* 39. & Iaſ. *nu.* 70 *ſolut. matr.* & not. Mattheſil. *in tract. extenſ. in princ.* quæ cum ita ſe habeant, conſequens eſt ea, quæ diu multumque loquimur, ſtatuta iuris tum Magdeburgenſis tum Colmenſis, ſecundum naturam ſuam ſtricte, proprie, adeoque de mera tantum & ſimplici donatione inter viuos accipienda minus & inter donationem proprie ſic appellatam, (cuiuſmodi eſt donatio remuneratoria & donatio cauſa mortis) haudquaquam extendenda, quantumuis & hæ donationis verbo generaliter accepto donationis nomine ſimiliter veniant.

So iſt auch ferner vnd zum andern nichts daran gelegen / daß vermöge des Sächſiſchen vnd Cölmiſchen Rechtens die vbergaben der vnbeweglichen Güter gerichtlich vnd gleich in denen gerichten / darunter ſolche Güter gelegen / inſinuirt werden müſſen. Dann das wort (vergeben oder vbergabe) wie drobē nach der länge bewehrt vñ außgeführt / iſt dieſer ende nur allein de mera & ſimplici donatione inter viuos zuverſtehen / vnd kan auff die donationes remuneratorias vel mortis cauſa factas nicht gezogen werdē / auß welchen dann ferner erfolget / quod hic caſus relictus ſit diſpoſitioni iuris communis, *l. ſi extraneus. de condict. cauſ. dat. & l. ſi cum dotem. ſolut. matrimon. cum reliquis eiuſdem generis ſupra allegat.* Et quod proinde ea, de qua nobis ſermo inſtitutus eſt, donatio nullo inſinuationis adminiculo indiguerit. *l. Aquilius. & l. ſi pater. § fin. de donat. & l. fin. Cod. de donat. cauſ. mort.* Quamuis interim huius etiam defectus inſimulari donatio non poſſit, vtpote quam ab Illuſtriſſimo Principe B. tāquam legitimo ſuperiore magiſtratu de plenitudine poteſtatis confirmatam videmus. Quæ † confirmatio 14
† formæ & ſolemnitatis defectum ſupplet. Baldus *in leg. fin.* per illum textum *de teſtam. tut.* cuius dictum refert & ſequitur Iaſon *in leg. more. numer.* 40. *de iuriſdict. omn. iudic.* wie droben etwas weytleufftiger deducirt.

Zum dritten irret auch nichts / daß vermöge der vom Kläger angezogenen Willkühr im 115 Cap. Ein Mann ſeinem Weybe / noch ein Weyb ihrem Manne keine gaben geben müge / ohne verliebung der neheſten Erben von beyden ſeyten / dann erſtlich iſt beklagter theyl ſolches angezogenen Willkühr nicht geſtendig / ſo muß ferner auch dieſelbe / wañ ſie gleich der geſtalt verhanden / nicht ſo gar crudè, wie ſie angezogen / ſondern ciuili modo vel cū mica ſalis, wie die Doct. reden / vnd nothwendig alſo verſtandē werden / ne abſurdi quidpiam vel iniqui ex tali intellectu cōſequatur. *l. ſi vero oportet. § aliud etiam. de excuſ. tut.* Porro quid abſurdius eſſet, vel iniquius, quam ingenuis hominibus interdici ſimpliciter & ſine exceptione rerum ſuarum donatione, tam inter viuos, quā inter mortuos, contra manifeſtam legum diſpoſitionem dicentium, quod quilibet † rei ſuæ ſit iuſtus modera- 15
tor. *l in re mandata. C. mandati.* Item quod iniquum ſit ingenuis hominibus non relinqui liberam rerum ſuarum alienationem. *l. 2. ſi quis à patr. ſu. manum. & l. dudum. C. de contrahend. empt.*

So allegirt auch darwieder beklagtes theyl textum ſpecialiter loquentem, als nemblich den 4. *artic.* des Cölmiſchen Rechts *lib.* 4. in hæc verba: Hat ein Fraw Gut oder Erb an ihrem Vatter vnd von jrer Mutter / vnd die nicht Kinder hat / die mag jhr Gut das ſie an erſtorben iſt ihrem Eheweirte nicht geben / ſie thu dann ſolches mit jhrer Erben belauben. Ex quo textu per argumentum à contrario ſenſu ductū rectiſſime ſequitur (quemadmodum parerem in ſua duplica infert) daß in denen fällen die Güter von Vatter vnnd Mutter herrühren / ſondern von raucher Wurtzel / wie man zu ſagen pflegt / erworben ſein / der Erben laub vñ bewilligung nit von nöhten / propterea, q argumentū à † cōtrario ſenſu longe eſt in iure validiſſimū. *l. 1. §.* 26
huius rei. de off. eius cui mand. eſt iuriſd. l qui teſtamēto. §. cū quis. verſ. mulier. de teſt. tu. ſim. ſup. in hanc ſententiā adductis.

Vnd mag ſich Kläger mit der angezogenen Rech-
27 tes regul/ expreſſa † nocent, non expreſſa non no-
cent, darwieder nicht behelffen/ dann zugeſchweygen/
quod nulla fere extat in ciuili noſtra diſciplina iuris
regula, quæ minus habeat rationis, quam hæc ipſa,
vt teſtatur Iaſon *in l. 2. § filius. num. 36. de lib. & poſthum.*
quo etiam in loco hanc eandem regulam emendi-
catum ſuffragium appellat. So iſt auch dieſe Regul
Klagendem Theyl mehr zu wieder/ dann verträglich/
dann eben darumb das *in præced. art.* 40 klärlich expri-
mirt vnd außgedruckt iſt/ daß eine Fraw von iren El-
tern jhre anerſtorbene Güter jhrem Ehewirt nicht ge-
ben köndte/ ohne der Erben laub/ iſt ſolch ſtatutum
dem Kläger ſchedlich vnd zuwieder/ nicht allein pro-
pter illud, quod ex eo duci poſſe diximus argumen-
tum à contrario ſenſu, quod in iure validiſſimum eſ-
ſe ſupra diximus. Sondern auch auß der Vrſach/ q
per expreſſionem illam, qua bona à parentibus de-
uoluta remouentur vel excluduntur à donatione,
includantur reliqua bona aliunde, quam è paren-
tum ſucceſſione profecta. *leg. cum prætor. de iudic. l. ma-
ritus. Cod. de procurator & c. nonne. de præſumpt.* & com-
probantur hæc vlterius per ea, quæ de facto conſul-
tus reſpondit Aym. Crauet. *conſil.* 214. *num.* 14. vbi
dicit, quod is qui certa bona excludit à donatione,
cætera non excluſa vel non excepta, videatur inclu-
dere.

Alſo vnd gleicher geſtalt thut auch der allegirte *art.*
32. *&* 52 *libr. 1.* Landtrecht/ nichts zur ſachen/ dann ob
wohl dieſelben ſimpliciter vnnd in gemein ſagen/ daß
ohne der Erben laub kein Mann das ſeine vergeben
müge/ ſo iſt dennoch hinwieder auch eine gemeine vnd
28 beſtendige Rechtsregul/ quod leges † generales di-
ſtinguendæ ſint per ſpeciales. *auth. offeratur Cod. de lit.
conteſt. iuncta l. ſciendum. in pr. ff. qui ſatiſd. cogant.* Nun
redet aber dz Magdebürgiſche Recht/ deſſen man ſich/
wie auß den acti. zuerſehen/ in P. gebrauchen thut/ *in
artic.* 20. Weychbildt/ ſpecialiter vnd vnterſchiedlich/
von zweyerley vnterſchiedlichen eygenen Gütern/ alſo
daß etlich anererbet Gut ſey vnd heyſſe/ vnd daſſelbe
ſoll mit der Erben laub vergeben werden/ etliches aber
vnangeerbet/ als verbi gratia iſt/ was einer vmb ſein
Geldt gekaufft/ vnd daſſelbe mag man vergebē/ wem
man wil/ ohne jemandes wiederſprechen/ wie daſelbſt
der Text außdrücklich meldet. Et concordat cum hoc
tex. glo. 54. *col.* 2. Lehenrecht/ vbi dicit, daß zweyer-
ley eygen ſein: eines/ ſo wir ſelbſt kauffen/ vnd an vns
bringen/ vnnd diß eygen ſagt die gloß müge wir ge-
ben wem wir wollen: das ander heyſt Erbeygen/ wann
vns ein Gut anerſtirbet/ vnd ferner auff vnſere Kin-
der erbet/ ſtirbet es dann ferner auff Kindeskinder/ ſo
heyſt es ein Stamm Erbe/ vnd ſolche Güter ſubiun-
git gl. mag niemands wieder verkauffen/ noch verkeuf-
fen ohne der Erben vrlaub.

Nun wird aber nicht allein in der vbergabe/ vnd
darauff verfolgten Fürſtlichen confirmation gemel-
det/ daß die Güter welche Johan W. nunmehr ſeliger
den halben theyl ſeiner Güter von ſeinem vorigen
Weyb bekommen haben ſoll/ darauß erfolget aber
keines weges/ daß ſolcher halbe theyl anerſtorbene
Güter ſein müſſen/ dann zugeſchweygen/ quod ma-
ritus non eſt hæres vxoris, niſi agnatis demum & co-
gnatis deficientibus.

So werden auch die anerſtorbene Güter/ dauon
wir allhier reden/ allein von denen Gütern verſtan-
den/ welche von Vatter vnd Mutter/ oder andern
Blutfreunden/ nach Erbgangs recht auff die Ehe-
leute kommen vnd fallen/ wie ſolches der angezogene
4. Artic. des Colmiſchen Rechts *libr.* 4. vnd gloſſ. *in cap.*
54. *column.* 3. Lehenrecht/ klärlich außweyſen/ ex quo
conſequēs eſt ratione intereſſe & affectionis, quam
in bonis maiorum ſubeſſe ſupra diximus. *l. ſi in em-
ptionem. de minorib. & l. 1. de priuileg. cred.* ceſſare in bo-
nis donatoris à priore vxore, ſicque aliunde quam
à parentibus vel aliis propinquis ſuis ad ipſum de-
uolutis. Ceſſante autem † legis ratione, ceſſat & 29
ipſa legis diſpoſitio. *l. quod dictum. de pact. & l. adigere.
§. quamuis. de iure patronat.* Was aber nun Kläger von
der beklagten Güter fürgibt/ ſolches iſt keines verle-
gens wirdig/ alldieweyl dieſelb nicht ſtreytig/ noch in
iudicium deducirt, vnnd derwegen in die Rechtfertti-
gung nicht mögen gezogen werden/ per textum *leg. ſo-
lemus. in princip.* & quæ ibidem notant Doctores, *da
indic.*

Ferner iſt auch nichts daran gelegen/ quod con-
firmatio † nihil noui iuris tribuat, & quod præſer- 30
tim vitium ex iure poſitiuo proueniens nō corrigat.
Nam primum quidem in ꝓpoſito noſtro nulla fuit
vel inſinuatio vel cōfirmatio neceſſaria, cū de com-
muni iure, cuius diſpoſitioni caſus hic noſter reli-
ctus eſt, in donatione vel remuneratoria, vel cauſa
mortis inſinuatio vel confirmatio nulla deſidere-
tur. *l. Aquilius. de donat. & l. fin. C. de donat. cauſ. mort. cum
ſimilib. ſupra allegat.*

Deinde, quod dicitur, confirmationem nullum
Ius nouum tribuere, verum eſt, quando actus in for-
ma communi conſideratur vti tunc eſt, cum confir-
matio intercedit. *c. examinata. & c. fin. de confir. vtil. vel
inutil.* & not. Dd. *in l. more* vbi Bartol. *num.* 5. & Iaſon
num. 26 *ff. de iuriſdict. omn. iud.* ſecus autem eſt, quan-
do non in forma communi, ſed de plenitudine po-
teſtatis, vel cum clauſula defectuū ſuppletiua (ſicut
in propoſito noſtro contigit) cōfirmatio adhibatur,
tunc enim omnes negotii defectus, ſi qui ſubſunt,
corriguntur, nihilq; aduerſus talē confirmationē, q
eā infringat, pōt opponi Dec. *d. conſ.* 517. *n.* 8 12. *&* 13.

Præterea etiamſi præſens donatio abſq; ſpeciali
inſinuatione vel confirmatione conſiſtere non po-
tuiſſet (poſito minime tamen conceſſo) & cōfirma-
tio in ea, quam modo diximus, ſingulari & exquiſita
forma interpoſita minime fuiſſet, nihilo tamen mi-
nus adhuc talis cōfirmatio vires donationi ac robur
accommodaſſet, cum certiſſima ſit atq; immota iu-
ris doctrina, quod is qui confirmat actum, vel nul-
lum vel imperfectum cenſeatur ius illi nouum attri-
buere, ſicq; eundē actum validum reddere vel con-
ſummare Bart. *in d. l. more. num.* 5. & ibidem Iaſ. *numer.*
30. *&* 31. *de iuriſdict. omn. iudic.*

Hinwieder aber iſt klares vnd verſehens Rechtens/
quod declaratio nihil noui iuris inducat. *l. heredes pa-
lam. in princip. num.* 5. *verſic. ſed ſi notam. de teſtament.* vnd
hat ſich dannoch Kläger der erlangten vnd neben ſei-
nem repliken producirten Fürſtlichen declaration nit
zuerfrewen/ alldieweyl jhme vnd ſeinem Bruder dar-
innen nichts newes gegeben noch vorbehalten wird/
wie dann ſolchs auch ohne das in præiudicium do-
natoris pie nunc defuncti beſtendiger weyß nicht het-
te geſchehen können/ *argum. in l. petens. col.* 3. & ibidem
Raph. Fulgoſ. *C. de pact.* quos refert & ſequitur Tiraq.
in tract. de vtroq. retract. in 1 part. §. 1 gl. 18. n. 76. *cū 2. ſeqq.*

Weyter mag auch ſolche confirmation derhalben
nicht mangelhafftig beredt werden/ das Kläger vnnd
ſein Bruder darzu nit ſollen citirt oder gefordert wer-
den/ aldieweyl ſie darzu zu citirn vermüge der Rechten
nicht

nicht vonnöhten geweſen/ quemadmodum enim inſinoatio donationis ideo fit, vt ſola voluntas donatoris comprobetur, atq; ſubſiſtat, eaq; ipſa ratione neq; cauſæ cognitionem, neq; vllius alterius perſonæ citationem deſideret, Bart. *in l. Modeſtinus. nu. 3. de donat.* Dd. *in l. in hac.* vbi idem Bart. *in fin.* & Sal. *num. 1. C. de donat.* Sic etiam in confirmatione ſuperioris, vtpote quæ eadem de cauſa requiri adhiberique ſolet, citatio minime eſt neceſſaria. Innocent. *in cap. nihil. in verb. aut perſonas. num. 2. verſ. idem diximus. de elect.*

Nec vero obeſt quod Panor. *in c. cum dilecta. ad fin.* & idem Innoc. *in c. 2. n. 2. de confirmat. vtil. vel inutil.* dicunt ad confirmationem neceſſariam eſſe citationem partium. Nam manifeſte loquitur in caſu eo, quo partis intereſt, quo caſu citatio eſt neceſſaria ſecundum Bart. *in l. 2. & 3. not. 3. C. de temp. ap.* vbi in ſimili dicit, quod tūc quādo impetratur priuilegium, debeat pars citari, ſi valde grauetur atque lædatur. *l. nam ita Diuus de adopt. & l. 2. de natal. reſtit.* ſi vero pars, aut non lædatur omnino, aut lædatur illa quidem, ſed modicæ cauſæ cognitionem, adeoq; & citationem vllam minime requiri. At vero in caſu noſtro actoris & fratris ipſius nihil intei fuit eam, de qua agimus, donationem confirmari vel non confirmari. Tum quod nec dum conſtet ipſos defuncti Johan W. eiuſdemq; donatoris proximos eſſe cognatos: tum quod leges tam Colmenſes quam Magdeburgenſes certam quandam & ſolemnem, inſinuationem in donatione rerum immobilium à maioribus profectarum requirentes, ſtricte ac proprie ſint accipiendæ, de mera tantum ac ſimplici donatione inter viros, vt proinde hic caſus, quo facta eſt donatio remuneratoria ſimul & cauſa mortis, relictus ſit diſpoſitioni iuris communis, quodq; adeo hanc donationem publice inſinuari minime fuerit neceſſe. Tum deniq; quod ea, quæ donatione comprehenſa ſunt, donatoris bona à parentibus, vel aliis maioribus aut propinquis ipſi non obuenerint: ſed ab ipſomet primum fuerint acquiſita, ſicq; nihil etiam impedierit, quo minus ea non adhibito propinquorum conſenſu, vxori vel alii ad libitum & ad arbitrium ſuum donaret, per ea quæ ſuperius copioſius ſunt deducta, ex quibus omnibus pluſquam manifeſte liquet, ea quæ de intereſſe aduerſarii diſputationis gratia prolixe ſunt allegata, propoſito noſtro haudquaquam conuenire.

Vnnd iſt alſo nicht die confirmation (darzu keine citation wie droben nach der länge bewehrt) von nöhten geweſen/ ſondern viel mehr die vom Kläger außgebrachte erklerung ob defectum citationis mangelhafftig. Cum enim donator per eiuſmodi declarationem lædi potuerit, ipſiuſq; magnopere intereſſuerit donationem in vxorem collatam vires obtinere, & effectum ſuum ſortiri: Conſentaneum vtique fuerat ipſum ad eiuſmodi declarationis actus modis omnibus citari, per ea quæ ſcribit Boer. *in 2. deciſ. nu. 310.* vbi dicit, in declaratione hominis requiri partis citationem per text. *c. licet. 2. de prabend. libr. 6. cum ſimil. per ipſum alleg.* vnd hierdurch wird auch dieſe obiectio, quod confirmationes & alia reſcripta principum abſque tertii incommodo intelligi debeant abgeleinet. Cum in propoſito nullum actoris ſubſit commodum vel intereſſe, adeoq; etiam lædi, quod nullum eſt, non poſſit. *argument. l. eius qui in prouinciam. ad fin ſi cert. pet. & l. 4. §. 1 de act. empt.*

So wird vom Kläger auch ferner in ſeiner triplica vndienſtlicher weyß fürgegeben/ quod reſcripta iuri naturali † contraria non ſubſiſtant cum ea, de qua 31
loquimur, confirmatio Illuſtriſſ. Principis B. felicis
nunc & celebris memoriæ iuri naturæ non ſolum
non aduerſaria, verum etiam conuenientiſſima imprimis
ſit & conſentanea. Quid enim naturæ ac rationi
magis quadrat, quam vt libera cuilibet relinquatur
de rebus ſuis diſponendi facultas. *l. 2. ſi à par. quis ſacr.*
manumiſſ. l. in re mandata. C. mandat. & l. dudum. C. de con-
trahend. empt. præſertim vero † per modum vltimæ 32
voluntatis. Cum nihil ſit, quod hominibus æque
debeatur, quam quod liber ſit vltimæ voluntatis,
ſtylus, & licitum quod iterum non redit arbitrium,
l. 1. C. de ſacroſanct. Eccleſ. cuius vltimæ voluntatis in-
ſtar, mortis etiam cauſa donatio quodammodo &
in effectu obtinet, gloſſ. eſt ſingularis *in l. 2.* & ibi Iaſ.
num. 5. & 6. de legat. 1. Nec mirum quidem cum do-
nationes † mortis cauſa factæ per omnia legatis ex- 33
æquentur. *l. Marcellus. §. 1. & l. interdum in prin. de donat.*
cauſ. mort & Inſtit. de donat. in princ. verſic. hæ mortis cauſa
donationes. Imo vero principum reſcripta † quæ vl- 34
timas hominum voluntates confirmant, promo-
uent, & quaſi ad effectum perducunt, iuri naturali
contraria non ſunt. *l. vel negare. quemadmod. teſt. aper.*
Sed ſi qua forſan extrema hominum iudicia vel im-
pedirent vel infringerent, ea demum iuri naturali &
rationi ac publicæ voluntati contraria, adeoq; nulla
exiſtimanda eſſent. *argument. l. ſtipulatio hoc modo.* &
quæ ibi notant Dd. *de verb. oblig. l. fin. Codic. de pact. l. ex*
eo. Cod. de inutilib. ſtipulation. l. fin. C ſi contra ius vel vtili-
tat. public.

So iſt auch dem natürlichen Rechten nicht zuwider/
gegen/ daß Johan W ſeiner Haußfrawen ſeine Gü-
ter vermacht/ vnd dieſelbe Klägern vnd ſeinen Brü-
dern/ als den neheſten angebornen Freunden nicht ge-
laſſen/ vnnd die F. D. in P. ſolche donation Gnedigſt
confirmiret/ dann obwol die Rechte ſagen/ quod filiis
† parentum hæreditas, & præſertim legitima ſecun- 35
dum naturam, vel ſecundum legem rationis, vel de-
niq; ſecundum naturæ votum debeatur. *l. nā etſi pa-*
rentib. in princ de inoff. teſt l. ſcripto herede. vnde liberi. l. cum
ratio in prin. de bon. dam & §. 1. auth. de hered. & Falcid. col.
1. & § ſi vero vltra. auth de trien & ſem. coll 3 ſo iſt dānoch
im Rechtē nirgends zubefinden/ quod aliis † cognatis 36
remotioribus, veluti fratrib. patruis, eorum filiis iure
naturæ debeatur hæreditas. Ex quo etiam fit, quod
fratres & ſorores † niſi turpes perſonæ ipſis propoſi- 37
tæ fuerint, libere in teſtamentis prætereantur. *l. fra-*
tres, C. de inoff. teſt. Fratris autem † vel ſororis filii, pa- 38
trui item & auunculi, amitæ ēt & materteræ ab inof-
ficioſi querela penitus arceantur. *l. fratres. C eod tit.*

Quin etiam non deſunt, qui affirment, ne liberis
quidem ipſis hereditatem parentum, vel etiam legi-
timam naturæ debitam eſſe, ſed iure tātum poſitiuo
& ciuili. Dyn. *in c. indultum n. 18 de reg. iur. lib. 6.* per tex.
l. lege 12. tabularum. C. de legit. hered. cum ſimil per ipſum al-
leg. Cyn. *in l. ſancimus. ad fin. C. de nuptiis.* Idq; legibus
ciuilibus ita conſtitutum fuiſſe ſuadente, & quaſi
dictante naturali ratione. Et hoc pacto reſpondent
ad text. ſuperius citatos, qui dicunt liberos † ad ſuc- 39
ceſſionem parentum naturali lege vel ratione vo-
cari Oldr. *conſil. 35. incip. factum eſt tale. num. 1.* & A-
lexand. *conſil. 45. incip. viſis & diligenter perſpectis. num.*
5. libr. 1. & Decius *in l. iura ſanguinis. num. 7. & 8. de reg.*
iur. ſiquidem natura vi rationis ingenerauit homini
amorem quendam tum in eos, qui procreati ſunt,
tum vero etiam in cæteros, quos charos habeat,
tuerique debeat teſte Cicerone *libr. 1. Offic.* Hic au-

tem ſiue amor, ſiue inſtinctus naturæ, licet ipſe quo-
que ius naturale appelletur. *l. 1. §. 1. verſ. ius naturale. de
iuſt. & iur.* tanti tamen momenti inſtar non obtinet,
40 vt immutari non poſſit. Nam † matrimonium (verbi
gratia) huius, quo de agimus, ipſius eſt iuris natura-
lis. *d. verſ. ius naturale.* Et tamē nihil impedit, quo mi-
nus p leges humanas de iure matrimonii limitetur,
ipſumq; penitus etiam nonnunquam prohibeatur.
Quemadmodū & iure noſtro tam Pontificio, quam
ciuili iis in locis, vbi de ſponſalibus & matrimoniis
explicatur, minime eſt obſcurum, & ſcribit in ſpecie
Ang. *in §. ſed naturalia. Inſt. de iur. nat. gent. & ciuil.* quod
41 vero † dicitur ius naturale eſſe immutabile. *d. §. ſed na-
turalia. l. 2. §. 1. de vſufruct. ear. rer. quæ vſ. conſum.* id de na-
turæ norma intelligendum eſt, qua diiudicātur ho-
neſta & turpia, iuſta & iniuſta, æqua & iniqua. *l. eas
obligationes. verſic. itaq; de cap. deminut.* & not. Sylu. Al-
dob. *in dict. §. ſed naturalia. nu. 2.* hoc enim vnum illud
ius eſt, quo diſtincta eſt hominum ſocietas, & quod
lex conſtituit vna, quæ lex eſt recta ratio imperandi
atque prohibendi, imperandi quidem honeſta, pro-
hibendi vero contraria; quemadmodum *in 1. de leg.*
grauiſſime diſſerit M. Cicero, ex eoque fit, quod
mutari vel abrogari etiam ab Imperatore ipſo haud-
quaquam poſſint. *clement. Paſtoralis. verſic. cæterum de
re iudic.* nec ſane immerito. Ius enim quod naturalis
ratio omnibus hominibus inter ipſos dictat, idem
quoque diuinnm eſt, teſte Apoſtolo in ea, quam ad
Romanos perſcripſit *Epiſtola c. 2.* & eſt textus *in c. 1. di-
ſtinct.* . Minime itaq; admirandum eſt, ſi Principi vel
alii magiſtratui, tanquam inferiori, ipſius præpoten-
tis Dei legem non liceat tollere. *c. innotuit. verſicul. poſt
eum de elect. l. nam magiſtratibus de arbitr. & l. ille à quo. §.
tempeſtiuum. ad SC Trebell.* vt prætermittamus interim
nihil obeſſe, quin huic ipſi quoq; iuri naturæ, iuſtam
aliquam ob cauſam, legib. humanis aliqua ſaltem ex
parte nonnunquam derogetur. Bart. *in repet. l. omnes
populi. in 7. qu. prin. de iuſt. & iur.* & idem Bart. *in l. 1. nu. 3.
de conſtit. princ.*

So iſt auch ferner nit eine gute folge / die inſtantien
weren bey dē vnterrichter gehalten: Ergo müſſen auch
die vbergaben bey dem vnterrichter inſinuiret werden /
vnd ſein demnach vnkrefftig / quando omiſſo inferio-
re iudice corā ſuperiore vel Principe inſinuate wer-
den (wie d' Kläger in ſeiner triplica argumentiret) dañ
ob wohl nit ohn / quod directo & abſq; appellatione
iudex ſuperior prætermiſſo inferiore adiri nō poſſit.
l. nemo. C. de iuriſd. omn. iud. ſo iſt doch ſolch antecedens
nit indiſtincte war / ſed ſaltem in iudice ſuperiore iura
Principis habente. Is enim cauſam à iudice inferiore
optimo iure ad ſe auocat, adeoq; in prima et inſtan-
tia recte cognoſcit. Text. ſunt ſingulares *in l. iudicium
ſoluitur. de iud. c. ad noſtrū. de app.* & tradūt vtrobiq; Dd.
Et licet Didac. Couarr. *in lib. pract. quæſt. num. 4. cap. 9.*
dicat quod Duces, Comites & Marchiones nō poſ-
ſint diiudicare cauſas coram inferioribus ordinariis
iudicibus pendentes, antequam per viam appella-
tionis ad eos fuerent deuolutæ. Caſtrenſis tamen
in dict. l. nemo. (cuius auctoritate nititur Didac.) lo-
quitur duntaxat de præſidibus prouinciarum & aliis
eiuſdem generis locorum rectoribus, quibus hæc
cauſarum auocatio non fuit conceſſa, & ipſemet Di-
dacus dictum ſuum ad eos ſolum duces accommo-
dat, qui iura Principis non habent, quæ dubio
procul Illuſtriſſimum B. ducem in terris ſuæ ditionē
ſubiectis habere coniectura fit probabile.

Deinde licet maxime antecedens nullo defectu
laboraret, non conſiſteret tamen ad huc conſe-
quentia; neque enim ab actibus contentioſæ iuriſ-
dictionis (cuiuſmodi ſunt illi, qui in prima inſtan-
tia iudicialiter exerceri ſolent) ad actus volunta-
riæ iuriſdictionis, quorum in numero donationis
inſinuatio reponitur, recte infertur. cum & a-
ctuum voluntariæ iuriſdictionis, cuiuſmodi ſunt
illi, qui in prima inſtantia exerceri ſolent, ſit natu-
ra ea, vt non modo quibuſcunque & quidem feſtis
diebus, verum etiam coram quocunque iudice rite
& legitime expediantur. *leg. actus. Cod. de fer. l. data. &
l. in hac. Cod. de donat. cum ſimilib. ſupra in hanc ſententiam
allegat.*

Ferner iſt des verlegens auch nicht wirdig / als
ſolte die confirmation ſub & obreptitie außbracht
ſein / dann zugeſchweygen / quod obreptio † deli- 42
ctis annumeretur. *leg. ſi quis obrepſerit. ad legem Cornel.
de falſ. & leg. etſi legibus.* vbi etiam Baldus & Salycetus
notant. *Codic. ſi contra ius vel vtilitat. public.* Eadem-
que de cauſa minime præſumatur, *leg. merito. pro ſoc.
& leg. cum creditor. de furt.* ſo wird auch ſolche præten-
dirte obreption gnuegſam damit abgeleynet / daß
der Hertzog ſelbſt nicht allein in der confirmation mel-
det / das S. F. G. dieſes handels gnuegſam vnd nach
notthurfft verſtändiget / ſondern auch in der vom
Klagenden theyl außgebrachter erklärung mit run-
den klaren worten anzeygt / daß S. Fürſtliche Gna-
den ſich der erlangeten confirmation Gnedigſt wiſſe
zuerinnern / ſo hat auch der donator in dem nicht
vnrecht berichtet / daß ſeine Güter / darüber die dona-
tion auffgerichtet / nicht von ſeinen Freunden / ſon-
dern von rauchen Wurtzel herrühren / wie droben auch
deducirt.

Vnd wann gleich die confirmation auß dieſer oder
andern Vrſachen eynigen mangel haben würde / ſo
were dannoch daran auch nichts gelegen / alldieweyl
die donation / dauon man allhier handelt / auch ohne
das vnnd auſſerhalb ſolcher confirmation zu Recht
beſtendig / per ea, quæ ſuperius copioſe ſunt deducta,
vnd eine gemeine Rechtslehr / quod actus per ſe fir-
mus ac validus non vitietur propter ſolemnitatem
minus rite, minuſq; legitime adhibitam. *l. vnic. in fin.
princ. C. de rei vxor. act.* & innleis aliis modis iunct. gloſ.
in verb. in tranſitu. & ibidem Syluest. Aldobr. *in annot.
Inſt. de libert.*

Vnnd iſt demnach gahr kein zweyffel / das vielge-
dachte donation zu Recht beſtendig / vnd daß der we-
gen die beklagte Fraw von angeſtellter Klag billig het-
te entbunden werden ſollen / vnnd weyl ſolches nicht
geſchehen / daß von dem in erſter inſtantz ergangenem
Vrtheyl recht vnnd wohl appellirt ſey worden / jedoch
mit dieſem Beſcheydt / wie anfänglich in vnſerm
Rechtsſpruch auch gemeldet / da die im P gebreuch-
liche Magdenburgiſche vnnd Cölmiſche Recht durch
ein gewohnheit auff die donationes reciprocas vnd
cauſa mortis nicht extendirt oder erkläret worden we-
ren / welcher dem Klagenden theyl / welcher als der
ſich hin vnnd wieder auff den Landtbrauch beruffen
thut / zuerweyſen vonnöten ſein will / tum quod con-
ſuetudo † facti eſt, ideoque probatione indiget, 43
capitul. primo. de conſtitut. libr. ſexto. iunct. gloſſ. *leg. quæ-
cunque. §. fin. de public. in rem act.* tum quod affirman-
ti † probationis onus incumbit. *leg. 2. de probation.* 44
cum ſimilibus. optima enim † legum Interpres eſt 45
conſuetudo. *leg. ſi de interpretatione legis. de legib.*
& veriſſima eſt interpretatio † quæ ab experien- 46
tia ipſa aſſumitur. Bald. *in capit. 1. in princip. de feud.*

fini.

ſine culpa non amittend. eaq; cauſa eſt, quod illa, quæ
47 certam † interpretationem ſemper habuerũt, temere mutanda nõ eſſe I.C. reſponderit, *in l. minime, de ll.* & Innocent. *in cap. olim, de verb ſignif.* necnon Panorm. *in cap. certificari, de ſepult.* ſcriptum reliquerint,
48 quod quælibet † diſpoſitio recipiat interpretationẽ, ab eo quod eſt conſuetum. Quod dictum tanquam elegans & notabile obſeruat atque commendat Dec. *in cap. cum M. Ferrarienſis, 5. not. & num. 6. de conſtit.* Et de hac conſuetudine interpretatiua vel obſeruantia (ſicuti etiam nonnulli appellant) copioſe Caſtr. *conſil.* 348. incip. *quia circa donationem, col. fin. libr.* 2. Aretio. *conſil* 11. incip. *procedendum col.* 3. Dec. *in d. cap. cum M. nu. 6. & 7. cum ſimilib.* allegat. per Aym. Crau. *in conſil.* 101. *numer.* 3. *& conſil. centeſimo decimo octauo, numer. 2. & 3.* ex quibus locis aſſumi poterunt ſi qua ad latiorem huius articuli declarationem pertinere videbuntur.

CONSILIVM XV.

SVMMARIA.

1 *Veritatis robore nihil fortius, cui omnia cedere & manum porrigere debeant num. 2.*
3 *Inuentio veri & æqui valde difficilis eſt in iure.*
4 *Veritas eſt mater iuſtitiæ: hæc cum non defenſatur opprimitur. num. 5.*
6 *Perſona parentis & præceptoris ſemper veneranda videri debet: iuſta vel diſcipulo.*
7 *Ratio & veritas maior & potentior eſt Cæſare.*
8 *Factum negantis per rerum naturam nulla probatio eſt.*
9 *Onus probandi dicenti & affirmanti, non negantı incumbit.*
10 *Probationis neceſſitas partes actoris ſuſtinenti incumbit.*
11 *Nulla obligatio vel actio ei, cum quo nihil actum eſt, naſcitur.*
12 *Res inter alios acta, aliis nec prodeſt, nec obeſt.*
13 *Solutionem allegantis onus probationis incumbit.*
14 *Inſtrumentũ producens fateri cenſetur vera eſſe omnia, quæ in eo continentur.*
15 *Negans quando negationis nomine venit puniendus.*
16 *Lege permittente quod fit, pœnam non meretur.*
17 *Nemo ex eo ſe fundare poteſt, quod impugnare viſus eſt.*
18 *Falſi ſuſpicio quando pro veritate habenda: & falſi probatio de neceſſitate concludere debet, num. 19.*
20 *Ignoratio & inſcientia quando præſumitur.*
21 *Scientiam allegans, eam probare debet.*
22 *Præſumptio iuris eſt probatio liquidiſſima: & quatenus præſumptioni ſtandum, num. 23.*
24 *Aſſeuerantis probatio iniungitur.*
25 *Dolus nunquam præſumitur. ſed probationem neceſſario deſiderat, & qui eſt potiſſimum falſi requiſitum, num. 26.*
27 *Crimen falſi quot comites habeat, & quinam iſti.*
28 *Mens & voluntas multo ſignificantius per facta declarantur, quam per verba.*
29 *Dictum vnius teſtis quando ſuffiiet ad probationem inducendam, & quando non, num. 33-37.*
30 *Depoſitio vnius teſtis quando plene probat.*
31 *Reus alicuius delicti quando quis dicitur.*
32 *Vacare culpa magnum ſolatium eſt.*
34 *Id quod eſt, nobilius cenſetur, quam id quod prorſus non eſt.*
35 *Non entis nulla ſunt qualitates.*
36 *Omne verum conſiſtit in ore 2. aut 3. teſtium.*
38 *Vox vnius, eſt vox nullius.*
39 *Teſtimonium vnius nec iuſtificat, nec condemnat.*
40 *Aduerſarii exculpatio inculpato præbet indicium innocentiæ: vnde id exculpatio reſtituit, quod inculpatio abſtulit, num. 41.*
42 *Hoc eſſe non probat, quod de eo abeſſe contingit.*
43 *Negatio vehementius negat, quam affirmatio affirmat.*
44 *Probationes ita inſtitui debent, vt neceſſario concludant, eaq; concludere non debent per poſſibile, ſed per neceſſe vel probabile, nu. 45. vnde de re aliqua conſtare debet per probationes, & non per diuinationes, numero 46.*
47 *Probationes in criminalibus ſole clariores eſſe debent.*
48 *Depoſitio de auditu quando releuat.*
49 *Verbi,* vberweiſen/ *quæ ſignificatio.*
50 *Diffamatio per famam probari non poteſt.*
51 *Fama probationem non facit de dignitate hominis læſa.*
52 *Literæ principum plenam faciunt fidem.*
53 *Dolus probatione ſemper opus habet nec præſumitur.*
54 *Proteſtatio actui vel facto contraria, non releuat.*
55 *Præpoſitio, pro, quid arguit.*
56 *Proteſtatio eſt oratio declarans animum faciendi quid in futurum.*
57 *Iniuria qualibet cum animo iniuriandi coniuncta cenſetur.*
58 *Qualia ſunt verba, talis etiam animus loquentis eſſe cenſetur: & animus per exteriora colligitur, numero 59.*
60 *Omne male factum, praue præſumitur actum.*
61 *Quilibet talis eſſe dicitur, qualis eius animus vel factis vel verbis demonſtratur.*
62 *Actuum frequentatio mentem deliberatam arguit.*
63 *Aſſertio probata eſt reuelatio ſaltem, non probatio.*
64 *Metum allegans præſumptioni probationes violentiæ opponere debet.*
65 *Oratio eſt mentis interpres.*
66 *Nemo id dixiſſe cenſetur, quod prius mente non agitauerit.*
67 *Nullum apertius mentis noſtræ teſtimonium, quam inſpecta verborum qualitas.*
68 *Legum præſumptiones dicuntur liquidiſſimæ probationes.*
69 *Probationis & veritatis inueſtigandæ gradus quinam, & quot ſunt.*
70 *Suſpicionis genera quænam ſunt.*
71 *Purgatio per iuramentum facta, dicitur & eſt ſubſidiaria.*
72 *Quilibet ius ſuum tueri debet, non iniuriam committere.*
73 *Conuicii veritas iniuriantem à delicto non eximit.*
74 *Infamiam alicuius ſine cauſa detegere durum eſt.*
75 *Boni viri eſt tacere, quod probare non poteſt.*
76 *A diuerſis vel diſſimilibus nulla illatio recte fieri poteſt, nec valet.*
77 *De iniuria quando criminaliter agi dicitur.*
78 *Qui declarat aliquid, nihil noui facit vel dicit.*
79 *Id, quod poſt acceptum iudicium accidit, in iudicium veniſſe videri non poteſt.*

DEI OPT. MAX. AVXILIO.

NAch dem vns Peter N. Bürger allhier vor etlichen Monaten einen Gerichtshandel jhnen ſelbſt/als klägern an einem vnd H. N. beklagten am andern theyl betreffende vntergeben laſſen/mit bitt jhm darüber vnſer Rechtlich bedencken ad partem mitzutheylen/als haben wir vns darauff folgendes Rechtsſpruchs damals verglichen.

Als jhr vns einen Gerichtshandel in ſchuld vnnd iniurien Sachē ewer verordneten anwalden Klägern eines/vnd H. N. ſonſt N. genant Beklagten anders theyl belangend/ zugeſchickt/ vnnd euch deß Rechten darüber zuberichten gebetten haben/ Demnach erachten wir darauff nach verleſung vñ fleiſſiger erwegung der Acten/ vnnd erſtlich ſo viel die Schuldtſache anlanget/ im Rechten zuerkennen/ ob wol auß den Actis nicht befindtlich/ daß H. N. der angemaßten drey tauſendt Gülden halben eine Rechtliche förmliche klage wider euch erhaben/ vnd jhr demnach jhm auff ſeyn jetziges beſchehenes ſuchen in ſolche 3000. Gülden (weil jhr jhm ſonderlich daran nichts geſtändig) gar oder eines theyls kräfftiger weiſe nicht verthеylt werden möchten/ wo er aber dannoch von wegen berührter 3000. Gülden oder auch deß Specks/ davon in Actis meldũg geſchicht/nachmals ein förmliche vnd Schließliche klage anſtellen möchte/ſo würde darauff gebürlicher ordentlicher weiſe billich verfahren/vnd wann die Sachen beyderſeits nach notturfft deducirет/ ſo ergienge alsdann auff ewer wider jhn angeſtellten klage wegen der libellirten 440. Gülden/ da jhr derhalben ferner gebürlich verfahren würdet/ vnd dann auch jetztgedachter ſeiner förderung halben ferner in der Sache/was recht iſt/ aber die geklagten 20. eyſerne Töpff anlangend/da beklagter H. N. auch ſeinem erbieten nach dieſelben wircklich widerumb zuſtellen vnd zuhanden bringen würde/ſo würde er von dieſer klagſtück entbunden.

Was aber die iniurien Sache betreffen thut/ hat beklagter/ die euch anfänglich in gemeyn zugemeſſen vnnd folgendt in ſeiner gethanen antwort ſpecificirte vnthaten/ welche zuerweiſen er gutwillig auff ſich genommen/vnd jhm nachgelaſſen wie zu Recht genugſam vnd erheblich nicht dargethan/ derwegen wirdt er ſolcher euch geziehener/jedoch wie Recht/nit vberwieſener ſtück oder vnthaten/ vnnd alſo derowegen euch diß falls zugefügter iniurien halben vermöge E. F. G. newen Conſtitution/auch nach jnnhalt ewerer angeſtallten iniurien klage/ vnnd derſelben Bitt mit einer hohen Geldtbuß/jedoch ſeinem vermügen nach/ dem gemeinen Kaſten zu appliciren auf vorgehende moderation deß Richterlichen ampts (welche ſeiner Perſon gelegenheit erkandt) billich geſtrafft.

So iſt euch auch vnbenommen/ jhnen dero ſie der geklagten gemeynen bezüchtigung/vnd darauff in ſeiner antwort erfolgten ſpecification auch ferner in wehrenden gerichtlichen Proceß zugemeſſener vnthaten vnnd newen aufflagen halben/ wann zuvorn dieſe Rechtfertigung jhre endſchafft erreicht/ gebürlich zubelangen. V. R. W.

Weil aber nuhn gemeldter Peter N. vns folgends weiter erſuchen vnd bitten laſſen jetzgedachten vnſern Rechtsſpruch ſo viel die Iniurienſache belangē thut/ mit vrſachen vnd Rechtsgründen/ darinnen derſelbe fundirt/ zuconfirmiren vnnd zubeſtättigen/ als haben wir nicht vnterlaſſen ſöllen noch wöllen/ ſeinem rechtmäſſigen vnd billichen ſuchen ſtatt zugeben. Tum quod ad Iureconſultorum curam officiumque imprimis pertineat, vt conſilia ſua quibuſcunq; petentibus non grauate impertiant, adeo quidem vt volentes nolentes etiam ad hoc cogi ac compelli poſſint, Bart. *in l. 2.* per illum textum *C. de prox. ſacro. ſcrinio. libr.* 12. Dd. *in cap. 1. de offic. iud.* Ludouic. Roman. *in leg. 2. in princ. num.* 20 *ſolut. matrimon* per text. *leg. ſancimus, C. de aduocat. diuerſo. iudic. cum ſimilib. alleg* per Dec. *in leg vnicum, numer. 6. de regul. iur.* & per Ioan. Baptiſt. Aſin. *in l. ſi quis ſepulchrum in princ. num. 16. & 22. de religioſ. & ſumptib. ſun.*

Tum vel maxime vt iuſtitiam & veritatem eius, quod dicimus, & paulo ante recenſuimus reſponſi noſtri, ſicuti decet & par eſt, tueamur & ſuſtineamus. Cum enim veritatis † robore nihil ſit fortius *Eſdræ lib. 3. c. 3.* ſcribit Bal. *in l. executorem, colum. penultim. in princip. C. de execution. rei iudica.* quippe cui 2
omnia † cedere, manumque dare neceſſe habeant. *can. conſuetudo, c. veritate, 8. diſtinct. cap. fraternitatis, de frigid. & maleficiat.* & tradit Hippolyt. de Marſil. *in practic. crimin. § ſecunda quæſtio, num. 18. & 19.* conſentaneum eſt, vt eam non tantum diligenter & ſedulo inueſtigemus, *authent. de trienio. in princip. colum. 5.* & not. Aluarot. *in c. 1 num. 2. de contentio. int. dom. & vaſall. de inueſtit. feud. 1 tit. 1.* Cum præſertim natura ipſa veritatem (*vt in 4. Academicarum quæſtionum* ex Democriti ſententia ſcribit Cicero) in profundo penitus abſtruſerit, imprimiſq; in æquo & iure † valde diffi- 3
cilis ſit veri inuentio & æqui, Ariſt. *lib. 6. Politic. cap. 3. ad fin.* verum etiam magnopere diligamus ac veneremur, *l. cum ita, de condition. & demonſtration. & l. vn. C. de ded. iter. liberta. tollend.* cum reliquis eiuſdem generis allegat. per Cagnol. *in l. 1. § fin. num. 18. ſi quis ius dicen. non obtemperan.* Quin etiam cum veritas mater ſit † iuſtitiæ, Bald. *in l. Libertinus, lect. 1. de ſtat. hom.* æ- 4
quum modis omnibus eſt, vt pro ea defendenda quaſi pro aris ac focis fortiter dimicemus. Veritas enim † cum non defenſatur, opprimitur, *c. error, 84.* 5
diſtinct. vſque eo, vt in defenſione veritatis nihil dandum ſit cuiuſcunque gratiæ vel potentiæ. Tametſi enim filio vel diſcipulo ſancta † ſemper & veneran- 6
da perſona parentis & præceptoris videri debeat. *l. parentes, de in ius vocand. & l. liberta. de obſeq. liberto.* fac. text. *in l. fin. eod. tit. & in l. furioſæ, de curato furioſ.* multo tamen pluris æſtimanda eſt veritas, *leg. 3. § ſi quis quaſi ſtatuliber. de condict. cauſ dat.* & Ariſt. *libr. 1. politic. cap. 6.* Tametſi item magnus & potens ſit † Cæſar, maior 7
tamen etiamnum & potentior ratio eſt, & veritas, Thom. Gram. *voto 32. num. 10.*

Daß aber nun zum handel zu ſchreiten/ anfänglich in berührten vnſern Rechtsſprüchen gemeldet wirdt/ Beklagter habe die dem Klager anfänglich in gemein zugemeſſen/vnd folgends in ſeiner gethaner antwort ſpecificirte Vnthaten/welche er zu erweiſen gutwillig auff ſich genommen/ vnd jhme nachgelaſſen/ vns zu recht gnugſam vnd erheblich/ nicht dargethan/ darfür halten wir es eygentlich nachmals wie zuvorn.

Dann auß den ergangenen Acten klärlich zubefinden/ daß beklagter H. T. oder Klagenden Peter N. vor einem erbarn ſitzenden Rath allhier/ erſtlich in gemeyn ſchmelicher weyſe auffrücken dörffen/ er wolte ſeyn deß Klägers gutem nemen vnd deſſen vberweiſen ſeyn/ daß er jnen vberweiſen köndte.

Vnnd hat es Beklagter darauff nicht bewenden laſſen/ ſondern darüber auch in ſeiner gethanen antwort/ vnd litis conteſtation auch etlich mal Vnthaten

ten ſpecificirt/ vñ deren klagenden Peter N. als ſolte er derſelben ſchuldig ſeyn/ bezüchtiget: Als nemblich vnd erſtlich/ daß kläger verläugnet vnnd nit geſtehen wöllen / daß jhme / den beklagten an den 3500 Gülden/ welche nach innhalt dero neben deß beklagten litis conteſtation vnter dem Buchſtaben B. vnd C. eyngebrachten Copeyen/ dem ältern Herrn Burggraffen durch Peter N fürgeſetzt vnd geliehen worden / ein eyniger Groſche gehörig / da doch kläger in ſeinem Reuerß mit B. ſignirt/ ſelbſt geſtehe/ vnd bekenne/ daß er darzu von jhm drey tauſendt Gülden auffgebracht/ vnd dann auch auß klagenden Peters N. an einen erbarn Rath allhier gethanen bericht mit J ſignirt befindlich / daß er eine wichtige Summa zu erfüllung gemeldter 3500. fl. an Geldt vnnd Wahren von jhm beklagten empfangen.

Zum andern/ als ſolte klagender Peter N. gemelten Reuerß mit B ſignirt/ nicht mit ſeinem eygenen Sigel / ob er wol ſolches in dem Reuerß geſetzt/ ſondern mit ſeinem deß beklagten H N. Sigel oder handelsgemerck wider wiſſen vnd willen / ja auch gefährlicher weyſe/ wie beklagter in ſeinem ſechſten Beweißarticul ferner darzu geſetzt/ beſigelt haben.

Zum dritten / daß eine quitantz mit C ſignirt vber das wechſelgeldt der drey tauſendt Gülden / die er der beklagte N. nach beſage deß Reuerß zugeſtallt / dem hochgedachten B. zu M geliehen worden/ vorhandẽ/ deß innhalts als ſolte Beklagter ſolch Wechſelgeldt den 2. Junij deß 66. Jars in A. empfangen haben/ da doch er der Beklagte ſolche quitantz nicht geſchrieben/ auch darumb vnd da das Wechſelgelt erlegt worden/ nichts gewußt / vnnd in eec [illegible] C. J. Handtſchrifft / daß er ſolche quitantz vnterſchrieben nicht geſtanden/ auch von Klägern nicht erweiſet werden möge / daß er Henning N. das darinnen benandte Wechſelgeldt empfangen/ viel weniger daß er vnterſchrieben/ wie dann auch nicht vermutlich/ daß er H. N. ſeine Bueſchafft / welches klagender Peter N. auff dem Reuerß wider ſeyn wiſſen vnd willen auffgetruckt/ oder auch ſeyn eygen Sigel beſigelt haben/ daß N. aber auch ſeyn deß Henningen N. Sigel/ welches er auff den Reverß wie oben angezeigt getruckt/ oder auch ſeyn eygen Sigel an die quitantz die er dem Burggraffen gegeben nit ſey auffgetruckt/ ſey zweifels ohne auß dem bedencken geſchehen / daß hochermeldter B. darauß ein ſonderlich nachgedencken oder dolum wider Peter N. dieſer verdächtigen handlung halben hette præſumirn mögen.

Zum vierdten / daß klagender Peter N von offthochermeltem B. wie auß angezogenem vidimus mit G. zuerſehen / offentlichs betrugs beſchüldiget worden/ vnnd daß ſeiner Fürſtlichen Gnaden mit zweyen widerwertigen Rechnung auff etliche zeit zwölffhundert Gülden vor zuenthalten keinen ſchew gehabt.

Zum fünfften / als ſolte er auch Herrn Doctor Georgio N. etliche tauſent Gülden / die er jhme geliehen/ verläugnet haben / deren er doch hernachmals erwieſen / vnd jhm dieſelben auch zahlen müſſen.

Zum ſechſten / daß auß offentlichem gemeinen Gerücht hin vnnd wider / ja auch an fernen orthen erſchollen / daß klagender S von wegen etlicher ſeiner vnrichtigen Thaten zu G. im H. nicht einen geringen auffruck vnd nachtheyl erlitten/ vnnd außgeſtanden haben ſoll (das iſt/ wie es beklagter in ſeinem ſiebenden Beweißarticul ferner erklärt) dz Peter N. in ſeinem Vaterlande zu G. in H. als ein offentlicher Dieb berüchtiget/ darumb daß er etwas auß H. K. deß Schultheiſſen zu H. in H. Hauß/ etliche geräthe vnd Güter/ ſo H. T. zuſtändig geweſen/ Dieblichen entwendet vnd geſtohlen haben ſolte/ vnd ob jhm wol das leben damals auff fürbitt etlicher fürnemer Leuthe geſchencket worden / ſo were er doch als ein berüchtiger vnd offentlicher Dieb der Gericht zu G. verwieſen/ vnd jhme nach gewonheit derſelben Gerichte/ ein Weck gegeben worden/ vnd daß er darauff die Statt vnd dz Gericht verſchweren müſſen/ (hactenus ſeptimus articulus) vnnd ſubiungirt beklagter H. N. in ſeiner antwort oder litis conteſtation ferner / daß er derwegen nachmals (doch citra animum iniuriandi geſagt/ darvon er proteſtire) jhme/ alle deß S. Haab vnd Gut nicht wünſchen noch nemen wolte / daß jhme nachgeſagt oder wider jhn erwieſen werden ſolte/ daß er mit vnrichtigen Rechnungen jemandes jemals vorgangen / oder das ſeynige verläugnen wolte.

Wie dann auch doloſe zum neunzehenden Peter N im dem beklagten ſibentzehen Eenmer Specks vor eines erbaren hochweiſen Raths Commiſſarijs verläugnet / vnnd außgeſagt / daß er denſelben in miſt geworffen / ſein M. aber dargegen vor den Commiſſarijs außgeſagt / daß er jhme denſelben in Rauch hencken / vnnd nicht in miſt werffen müſſen/ deſſen er auch daß es alſo geſchehen / vor wolgedachten Herrn Commiſſarien geſtehen müſſen/ wöllen noch geſchweigen/ was Kläger andern zuthun keine ſchew getragen.

Vnd verhofft derwegen/ ob er gleich auß dringender not vñ allein zur beförderung vñ eynbringung ſeines außſtands geſagt/ er wolte ſeyn (ic deß S.) Gut nit nemen/ vnd deß vberwieſen ſeyn/ daß er in vberweiſen köndte/ er hette es nach gelegenheit dieſer Sachen nit animo iniuriandi verbracht/ vnd alſo gantz vnd gar derhalben nichts verbrochen/ vnd köndte wo fern es die notturfft erfordern würde/ ſolches alles beſcheinen vnd darthun/ darzu er ſich dann auch doch ohne vberfluß erbotten haben wolte/ deß verhoffens er würde darmit zu errettung ſeines guten Namens vnd ehren billich gehört.

Auß welchem allen nun befindlich / daß beklagter nit allein klagenden Peter N. vieler vnartigen ſtück vnnd Vnthaten offentlich bezüchtiget/ ſondern ſich auch zur Beweiſung derſelben allen von ſich ſelbſt erbotten / vnnd die beweiſung berührter geſchehener vnthaten guttwillig auff ſich geladen/ in maſſen er dann auch ſolchem ſeinem eygnen erbieten nach in dem den 10. Julii deß verſchienen 71. Jahrs eröffneten Vrtheyl nachgelaſſen / ſolche ſtück wider den kläger darzuthun vnd zuerweiſen/ darumb er ſeyn Gut nicht nemen wolte.

Daß aber nuhn Beklagter H. T. klagenden Peter N. ſolcher in gemeyn vnd in ſpecie offentlich geziehener Vnthaten / wie zu recht genugſam vnnd erheblich nit vberwieſen / in maſſen in obgedachten vnſern Rechtsſpruch gemeldet wirdt / Solches erſcheinet auß nachfolgenden Vrſachen/ dann ob wol Beklagter dem Kläger primo loco ſchuld gegeben/ verläugnet/ vn[illegible] wie es in ſeiner Replick lautet/ bößlich verläugnet vnd nicht geſtehen wöllen/ daß im an denen dem eltern Herrn Burggraffen fürgeſatzten

3500.

3500. Gülden/ein einiger groſche gehörig/ da er doch
in ſeinen Reuerß/mit B. vnd C. vnd in ſeinem an ei-
nen Erbarn Rath gethanen bericht mit J. bericht/ dz
widerſpiel bekand haben ſolte/ ſo iſt dennoch ſolch deß
beklagten fürgeben nicht erheblich/ ſintemal kläger jh-
me nachmals/wie zuvorn an ſolcher den H. B. gelie-
hener Summa nichts geſtändig/ daß alſo dem Be-
8 klagten in anſehung / cum factum negantis † per
rerum naturam nulla ſit probatio, *l. actor. C. de proba-
tio. l. qui accuſare. C. de edend. & cap. quoniam contra. extra
eod. tit.* als den aſſerenten in alle wege gebühren wolte/
das contrarium gebürlich vnnd wie recht zuerweiſen.
9 Tum quod dicenti † vel affirmanti, non autem ne-
ganti probationis onus incumbat, *l. 2. de probatio. dict.
l. Actor. C. de probatio. cap. 1. verſ. cum enim, vt eccleſi. eſt. be-
nef. ſine diminutio. confer.* & facit textus *in l. ſiquidem*, C.
de exceptio. Tum etiam quod Caius ad eam, quam
dicimus, ſummam 3000. aureorum quod attinet,
actoris partes ſibi aſſerant: clarique & explorati ſit
10 iuris, quod ſemper † neceſſitas probationis incum-
bat illi, qui partes actoris ſuſtinet, *l. verius, in fin. de pro-
batio.* Nam ordinarius ſtylus vel proceſſus cauſarū
eſt, quod reus probare neceſſe non habeat. *l. fruſtra,
C. de probatio.* ſed, quod actori incumbat onus pro-
bandi, Alex. *in l. naturaliter, §. nihil commune, nu. 66. de
acquiren. poſſ. ff.*

Nun aber hat H. T. dißfalls vornemlich kein an-
dere noch fernere Beweiſung vor ſich/ denn daß Pe-
ter N. in ſeinem Reuerß mit B. ſigniret/ vnter ande-
ren meldet/ die Verſchreibung der Tranckſteur vnnd
der 3500. Gülden / nicht mehr als drey tauſent gül-
den von H. N. von C. auffbracht vnnd dann auß be-
rührtes Peter N. an einen Erbarn Rath allhier ge-
thanen bericht/ darvon Abſchrifft mit J. ſignirt/ bey
den Acten vorhanden befindlich ſeyn ſollte/ daß er ei-
ne wichtige Summa zur erfüllung gemeldter 3500.
Gülden von jhm Henningen N. empfangen haben
ſoll.

Dagegen aber kan nicht verneynt werden/ vnd iſt
ex inſpectione ſub litera A. eyngebrachter verſchrei-
bung de dato den 16. Maij/ anno 66. zuerſehen/ daß
ſich hochgedachter elter H. B. der vorgeſatzten 3500.
Gülden halben nicht gegen H. N. ſondern gegen Pe-
ter N. verſchrieben (in maſſen auch jetztgedachter Pe-
ter N. in obberührten ſeinem bericht/ welchen er an ei-
nen erbarn Rath allhier nach jnnhalt der Copey mit
J. notirt außgehen laſſen/ ſelbſt anzeiget) vnd alſo ta-
le negotium mutui ſo viel Henningen N. Perſon an-
langet ein frembder handel vnnd res inter alios acta
ſit.

Iam vero quemadmodum ex negotio inter cer-
11 tas perſonas contracto † alij & tertiæ perſonæ, cum
qua nihil actum vel contractum eſt, nulla naſcitur
obligatio vel actio, *l. ſi minus, §. ante omnia, de pact. & l.
3. C. ne vxor. pro mari.* cum reliquis eiuſdem generis.
12 Sic & res † inter alios acta ad probationem quod
attinet, alijs neque prodeſt neque obeſt, *l. ſæpe conſti-
tutum eſt, de re iudicat. l. ſi cui, §. 1. de accuſatio. c. inter dile-
ctos. verſ. porro ſi legitimum, de fide inſtrumentor. & toto ti-
tul. C. res inter al. geſt.*

So viel aber nun denen an einen erbaren Rath ge-
thanen bericht betreffen thut / iſt Peter N. daſelbſt
nicht geſtändig / daß H. N. (in maſſen er fürgeben)
vor ſeine Perſon hochgedachten H. B. 3000. Gül-
den geliehen/ darfür er Bürg worden ſey/ vnd ein ſol-
che verſchreibung innen habe/ vnd vor der Churfürſt-
lichen regierung fürgelegt haben ſolle/ mit dieſem an-
hange/ daß ſolches mit grund vnd warheit nicht dar-
gethan/ noch erwieſen werden könnte/ vnnd alſo daß
H. N. fürgeben ein lauter vngrunde ſey/ darinnen er
der warheit ſparet vnnd jhnen Peter N. zur höchſten
vnbilligkeit beſchwert.

Daß aber in obgedachter verſchreibung/ welche er/
der N. von H. B. vber diſe S. F. G. von jm vorgeſtre-
cket/ 3500 fl. innen hat/ gemeldt wirt/ dz er ſolch Geldt
bey H. N. auffgenommen vnd zuwegē gebracht / hie-
rum hab es die gelegenheit/ daß mehrgedachter H. N.
Ann. 66 mit jm nach A. gezogen vnd etliche Wahren/
Specks vnd anders mit ſich nach A. genommen/ wel-
che er al[illegible] da auff wehrenden Reichstag antworten/ da-
ran be[illegible] Peter N. etliches Geldt vnd Wah-
ren [illegible] ſich auff ein namhafftige Summ erſtre-
cket [illegible] kommen laſſen / ſo iſt er zu erfüllung 3500.
fl. [illegible] welche er hochgedachten Burggraffen/
[illegible] melde geliehen/ derer er aber gedachten H. zu
[illegible] Rechnung / widerumb entrichtet vnd bezahlet/
[illegible] die Rechnungen/ ſo er vorzulegen / auß wei-
ſen [illegible] referire ſich deſſen ferner auff die daſelbſt
benannten [illegible] eines erbarn Raths Commiſſarien/ daß die-
ſelben [illegible] vorgelegten Rechnungen endlich befun-
den/ daß H. N. Reſte ſich auffs meyſte vber 180. gül-
den nicht erſtrecke / innhalts der Rechnung/ ſo er H.
N. ſelbſt vbergeben.

Mit ferner vermeldung/ daß gemeldte Commiſſa-
rien in ſeyn abweſen/ die ſache bey ſeinem Weibe da-
hin gerichtet/ daß ſie von ſeinet wegen auff vnterhan-
delung anderer Leuthe vber gemelte 180. gülden noch
50. gülden vnnd alſo in alles 230. gülden zugeben ge-
williget / welche auch hinder eim erbarn Rath in ſei-
nem abweſen eyngelegt.

Vnd vermag demnach H. N. mit ſolchem bericht
auch nichts zuerweyſen / dann ob gleich Peter N. in
demſelben geſtändig / daß jhm berührter H. N. et-
lich Geldt vnd Wahren / ſo ſich auff ein nahmhaff-
tige Summa erſtrecket / zukommen laſſen / welches
er zur erfüllung der 3500 gülden gebrauchet/ die er dē
H. Burggraffen geliehen/ ſo thut er dennoch daneben
auch berichten/ daß er H. N. ſolche Summa widerum̄
entrichtet vnd bezalet/ vnd ob wol nit on/ quod ei † qui 13
allegat ſolutionem, probandi onus incumbat. *leg. ſi.
C. de ſolution.* So iſt dennoch hinwider auch wahr/
daß H. N. vielgemeldten bericht/ darunter Peter N.
vnter andern ſolche ſolution oder ſatisfaction alle-
girt, ſimpliciter & abſque vlla vel exceptione, vel
proteſtatione, bey ſeinem 5. Articul ſub litera J.
producirt/ daß dahin gezogen.

Nun iſts aber klares vnd vnläugliches Rechtens/
quod producens inſtrumentum cenſeatur † fateri 14
vera eſſe omnia, quæ ambitu ipſius continentur,
ſicque ipſum approbare, tam pro ſe, quam contra
ſe, adeo quidem vt non ſolum contra illud nihil di-
cere poſſit, verū etiam ſi quid in eo habeatur, quod
cum alterius partis commodo & fauore coniunctū
ſit, poſſit aduerſarius eodem inſtrumento pro ſe et-
iam & contra producentem vti. *c. cum olim*, & ibi Pa-
norm. *nu. 7. de cenſib.* & Dd. *in l. 1. § editiones.* & ibi po-
tiſſimum Iaſon *num. 11. 12. & 14. de edend.* vſque eo, vt
licet is, qui producit inſtrumentum, proteſtetur ſe
illud producere in parte vel partib. pro ſe tantū faci-
entibus, in alijs autem ſecus, illa ipſa tamē proteſta-
tio nihil operetur, minimeque impediat, quo minus
illa non obſtante inſtrumento nihilominus adhuc
ſtetur contra ipſum producentem, Iaſ. *in d. § editio-
nes, n. 18.* vbi bene multa in hanc ſententiam allegat.

In

Jn maſſen dann Peter N. in ſeyn Producten/vnnd ſonderlich in ſeiner duplicis de allegata ſolutione vel ſatisfactione eben dz jenige widerholt/was er darvon in obgedachtem ſeinem an einen erbarn Rath gethanen bericht mit F ſignirt/zuvorn auch angezeigt/als nemlich daß er das jenige was H. T. an denen zu A. eyngebrachten Wahren gehörig geweſen/vnd zu gelt gemacht in klaren Rechnungen verrechnet/vnd jhme durch richtige Rechnung bezahlet.

Mit dieſem ſonderlichen vnnd außtrücklichen anhanges bleibt vnnd ſey nachmals wahr/was er S. mit gutem fug vnnd rechten/auch mit ſeinem guten Chreſtlichen gewiſſen den T verneynt/alldieweil er an dieſem Geldt dem T. nicht ein einigen Pfennig geſtändig/vnd daſſelbe nicht jhm/ſondern S. vom Burggraffen verſchrieben/vnd hat alſo H. T. nicht erwieſen/daß jhme an vielgemeldter Summa der drey tauſendt vnd fünffhundert Gülden/die angezogene drey tauſende zuſtändig ſeyn/viel weniger aber daß Peter N. jhme dieſelben döſlich (wie er vorgibt) verneynt haben ſolte/vnd findet demnach allhier ſtatt

15 notabilis illa iuris doctrina, quod negaos † non delinquat nec puniendus ſit negationis vel inficiationis nomine, niſi ab aduerſario conuincatur mendacij, & quod vel dolo vel lata culpa adductus negauerit, *leg.* 1. & ibi Bald. *de rei vendication* quem refert & ſequitur Ioann. Franciſc. de Rip. *in leg. priuilegia, numero vigeſimo quinto & vigeſimo ſexto, de priuileg. creditor.* zugeſchweigen/daß H. T. auch reſpectu illorum, quæ ſæpe nunc diximus, trium millium aureorum Klägers ſtatt helt/wie er ſich dann diß falls nicht allein Kläger ſelbſt nennet/ſondern auch jetzgedachte Summa von Peter N vngeacht/daß dieſelbe die Vorklage vor jhnen gewonnen/re & facto ipſo zufordern ſich vnterſtehet/in maſſen ſolches die acta an jhnen ſelbſt außweiſen vnnd bezeugen/daß denmach à diuerſo Peter S. diß falls mendacij conuincite ſeyn möchte/weils doch nicht geſchehen/ſo iſt dennoch nichts deſto weniger nachmals im Rechten klärlich verſehen/quod is, qui conuenitur, oegat aliquid pro ſua defenſione licite hoc facere intelligatur, etiamſi in hoc mentiatur & quod conſequens eſt, non delinquat: nullamque talis mendacij nomine pœnam mereatur. Ita notabiliter ſcribit Baldus *in authent. contra qui propriam, numero ſeptimo*, C. *de non numera pecu.* per textum *l. non prohibetur, de except. & leg. nemo ex his, in princip. de regul. iur.* quo & illud accedit, quod negans regulariter non puniatur, niſi certis quibuſdam caſibus in iure ſpecialiter expreſſis, *dict. leg. fin. de rei vendication & authentic. contra qui propriam, cum ſimilibus* quod enim ſit lege per-

16 mittente † pœnam non meretur, *leg. Gracchus, Codic. ad leg. Iul. de adult* quemadmodum tradit Dec. *in alleg. l. Nemo ex his. in princ. num 6. de reg. iur.*

Vnnd wiewol H. T. in ſeinen replicis vnter andern fürwidet dz rata & caula allegati debiti der drey tauſende Gülden ferzner mit dem zuvorvbergebenen vnd recognoſcirten verzeichnuß ſob H mit P. Judēs von P. Handeſchriffe auff vierhundert Gülden lautendt/darvon eine vidimirt Abſchriffe mit E. ſignirt/in gezeugnuß vorhanden/vnnd dann auch dardurch was davon vom Wechſelgelt fürbracht/zur notturffe erwieſen vnd dargethan ſeyn ſoll.

So habē wir dannoch erſtlich kein verzeichnuß/ſo mit dē Buchſtaben A gezeichnet geweſen/in den actis finden köñen wie dann auch Abraham P. deß Juden Handeſchrifft nur auff vierhundert vnd viertzig gülden gerichtet/welche bey weitem nicht drey tauſend fl. außtragen/cum in maiori ſumma, minor inſit illa quidem, contra vero in minori ſumma maior non inſit, *l. in eo, quod plus eſt*, vbi Dec. & reliqui Dd. notant *de reg. iur* So kan letzlich auch H. T ſich mit tero diß wechſelgelts halben gegebnen quitantz mit C. ſignirt nit behelffen/nit allein darumb/daß jhm Peter N. an den drey tauſendt Gülden/darvon das Wechſelgelt nach jnnhalt ſolcher quitantz gefallen ſeyn ſolle/gar nichts geſtändig Erder Henning T. auch das contrarium nicht allein wie recht/nicht erwieſen (wie droben deducirt) ſondern auch daß er ſeiner gethanen antwort ſelber bericht/daß er ſolche quitantz nicht geſchrieben/ja auch daß er vmb dieſelbige quitantz vnnd daß das Wechſelgeldt erlegt worden/nichts gewuſt/quinimo daß auch nicht erweiſet werden möge/daß er das darinnen benannte Wechſelgeldt empfangen/viel weniger daß er vnterſchrieben/vnd gibt alſo dardurch mehr dann genugſam zuverſtehen/daß auch ſolche quitantz rei veritate inſpecta, res inter alios acta, vnd jhme demnach tanquam tertiæ perſonæ nit zuträglich ſey, ja er widerficht auch ſolche quittung zum hefftigſten/vnd inſimulirt ſie falſitatis, wie auß deriter ſeiner antwort/auch ſonſten auß den actis zubefinden.

Interim nemo † ex eo ſe fundare poſſit, quod viſus eſt impugnare, *l. cum propon*. *2. C. de pact & c. cum olim, de cenſib.* & annot. Dd *in l. naturaliter, § nihil commune* vbi Bartol. *numer.* 7 & Alex. *num* 42. *de acquir. poſſ* & D. Hier. Schurph. *conſi.* 37. *eſpouſ numer.* 1. *centur.* 1. 17

Auß welchem allen genugſam zuverſtehen/daß H. T mit dieſer erſten bezüchtigung nicht zubeſtehen/vnd damit wider Peter N. ſchaffen noch außrichten können.

Die ander bezüchtigung iſt dahin gerichtet/als ſolte Peter S. den Reverß mit B. ſignirt/nicht mit ſeinem Sigel/ob er wol ſolches in demſelben geſagt/ſondern mit H. E. Sigel oder (wie es jetztgemeldter T. in ſeinem ſechſten Beweißarticul nennet/mit ſeinem handels gemerck wider ſein wiſſen vnd willen ja auch gefährlicher weiß (inmaſſen H. T. in berührtem ſeinem ſeinem ſechſten Articul dartzu ſetzt) beſigelt haben/in welchen worten Peter S. in effectu crimen falſi empingirt vnd zugemeſſen will werden

Nuhn entſteht aber wider Peter N daraußnit die ein geringe ſuſpicion vnnd verdacht/daß er dermaſſen/wie im der Gerichtlichen ſignatur ſeiner gethanen recognition gemeldt wirdt/tergiverſirt vnd ſich gewehrt hat/angezeigt/eher vnnd zuvorn er das Sigel an obgemeldten Reverß mit B. notirt/recognoſcirn oder erkennen wöllen/in maſſen dann auch H. N. in ſeinen replicis ſolche tergiuerſation ad hunc ipſum finem angezeigt.

Cum præſertim in crimine falſi ſpecialiter receptum ſit, vt ſuſpicio † falſi pro veritate habeatur Archid. *in c. an. memoriam.* 119. *diſtinct.* Baldus *in l. ſi veritas, Cod. de fideicommiſſ.* Lancell. Conrad. *in prætor. & curia. breui. lib.* 1. *capitulo nono* quod inſcribitur *de prætor.* §. 3 *de offic. prætor. in cauſis criminal. numero trigeſimo quinto.* Ægid. Boſſ. *in titul. de falſ. numero* 79. & Iul. Clar. *libr* 5. *ſentent.* § *falſum nobis fol* 11. *verſicul. trita eſt concluſio* cum multis ſimilibus allegat. per Anto. Gabr. *communium concluſion. lib* 7. *tou. luſ.* 6. *num.* 1. wie dem allē aber/würde diß allegat. rei veritate inſpecta dē ſich auch nit haltē/præterquā. n. quod iuris noſtri 18

inter-

interpretes, ad hunc articulum quod attinet, in mira diſſenſione & opinionum varietate conſtituti ſunt. Quemadmodum perſpicitur ex ſcriptis eius, quem paulo ante citauimus Anton. Gabriel. *in allegat.lib.7 concluſio 6.num.1 & 2.* & teſtatur Lancellot. Conrad. *præd. in lo num. 55.* communiter etiam recepta eſt contraria ſententia, videlicet quod ſuſpicio falſi non habeatur pro veritate, teſte Iul. Clar. *in §. falſum, verſ. trita eſt concluſio.* Eamque ipſam ſententiam viua ratione comprobat Anton. Gabr. *cita. in lo.*
19 *num.2.* Nempe † quod probatio falſi de neceſſitate debeat concludere Iaſ. *in l. iurigenti. §. quod fere, de pact.* & ſcribit idem Iaſ. *in leg. 1. numer. 14 ſi quis ius dicent non obtempera.* vbi permulta ad hoc propoſitum allegat, & Dec. *in l ſingularia, colum. penult., ſi cert. petat.* Thom. Gramm. *conſil. 30. ciui. in cauſa Ioannis Thomaſii num.3.* cum reliquis eiuſdem generis per eundem Anton Gabriel. allegat. vt prætermittamus interim ſuſpicionem falſi, ſecundum illos ipſos etiam, qui in affirmatiuam opinionem propendent, non aliter pro veritate haberi, quam ſi interuenerit pronunciatio & declaratio iudicis, quod ſuſpicio falſi pro veritate falſoque adeo ipſo ſit habenda. Hipp. de Marſil. *l. in rebus, ad l Cornel de falſ. num. 36.*

Dieweil aber auch Peter N. in ſeiner gethanen recognition mediante iuramento endtlich bekandt/ daß obgemeldtes Siegel/ ſo an dem Reuerß mit B. gezeichnet/ zubefinden/ ja H. T. Pitſchafft vnd gemerck ſey/ vnd nicht allein nit abredig/ ſondern auch in ſolchem Reuerß ſelbſt geſtändig/ daß er berührtes Pitſchafft als das ſeine auff denſelben Reuerß getruckt/ ſo leßt ſichs auch eygentlich darfür anſehen/ als were eo ipſo das falſum genugſam dargethan vnd erwieſen/ daß P. N. ein frembd Siegel/ als were es das ſeine/ auffgetruckt/ ſintemal an jhm ſelbſt vermutlich/ daß es wider H. T. wiſſen vnd willen geſchehen.

Nam primum quidem, ad ignorantiam quod at-
20 tinet, certi & vulgati iuris eſt, quod ignoratio † vel inſcientia præſumatur & probetur eo ipſo, quod non probetur contrarium, *l. verum, de probatio. leg. 2. C. qui milit. poſſunt vel non. lib. 12. & cap. ignorantia de reg.*
21 *iur. lib 6.* Ex quo etiam fit, quod is, qui ſcientiam † allegat, eandem legitime comprobare neceſſe habeat, Bald. *in leg. fin. colum. 2. C. de ſponſalib.* & Iaſon *in l. g ſi conſtante, in princip num. 185. ſolut. matrimon.* conſimiliter quoq; iuris præſumptione & coniectura ſit probabile: quod Sempronius ſignum Caij inuito & nolente ipſo, *ꝑ*, quas ſæpe iam diximus, literis reuerſalibus impreſſerit. Cum illicita contrectatio rei alienæ regulariter inuito vel etiam vetante Domino fieri intelligatur, quotieſcunq; Dominus conſentit non expreſſe *l. qui vas, §. vetari, de furt.* Quæ quidem præſumptiones pro eo, quem ſupra diximus, Caio militantes, tanti ponderis ac momenti inſtar habere videntur, vt Sempronius probare planumque facere teneatur, ſigillum eiuſdem Caij volente & ſciente ipſo literis reuerſalibus accommodatum eſſe, iuxta certiſſimam vulgoque tritam iuris regu-
22 lam, qua dici ſolet: quod præſumptio iuris, † liquidiſſima ſit probatio, *l quidam teſtamento, de vulg & pupill. ſubſtit. l. licet imperator.* & ibi Iaſon. *de leg. l ſi quis locuples, de manumiſſ. teſtamen l. ſi tutor petiem,* iunct. gloſſ. fin. C. *de perie. tut. c. 1.* & ibi Panorm. *de cler non reſiden. c. cum dilecti,* & ibi ſimiliter Panorm. *de donatio.* quos textus ad hoc propoſitum allegat Dec. *conſil. 54. num. 3.*
23 quodq; adeo præſumptioni † ſtandum atq; acquieſcendum ſit, donec contrarium probetur. Indeque porro efficiatur, quod præſumptio iuris releuet eũ, pro quo nititur, ab onere probandi, illudq; ipſum transferat in aduerſarium, *l fin. in princ. quod met. cauſ. l. ab ea parte, de probatio. l. nuptura, in fin de iur. dot. l. generaliter, in fin. princ. de fideicomm. libertatib. l. ſine poſſidetis, C de probatio.* & præterea ſcriptum reliquerunt Calcan. *conſil. 8. columna ſexta.* & Hippolytus de Marſil. *ſing 451.*

Deſſen aber vngeacht/ iſt H. T. als er diſſfalls die beweiſung gutwillig auff ſich genommen (wie er dann wol jhun können/ iuxta textum *l. circa.* iunct. ibi gloſſ. *de prob.*) crimen falſi, cuius Semproniũ inſimulare præſumpſit, cum omnibus qualitatibus eidem annexis, erheblich vnd wie recht/ vnd nit Peter N das widerſpiel zuerweiſen ſchuldig geweſen/ auß nachfolgenden rechtmäſſigen vrſachen.

Dann erſtlich wirdt falſum velut delictum vel crimen potius publicum nicht præſumiert/ ſondern muß in alle wege gebürlich vnnd wie recht erwieſen werden/ *l. merito, pro ſoc. & leg. cum creditor, de furt.* cum præſertim in caſu dubio illa ſit capienda interpretatio, vt falſitas, quoad eius fieri poſſit, excludatur, Ang. Aret. *in tr. malefic. in verb. falſario, nu. 1 ad fin.* Thomas Grammat *d. conſ. 30 ciui. in cauſa Ioannis Thomaſii. num. 2.* & Foller. *in pract. crim. in 2. part. 2. part ſub rub. item quod commiſit falſitatem, num. 14.*

Zum andern/ iſt auch klares verſehens Rechtens/ quod non in ciuilibus tantum, ſed criminalibus etiam, multo quidem magis probandi onus † aſſe- 24
ueranti incumbat, *l qui accuſare, C. de edend. & leg. fin. C. de probation.* vſque adeo quidem vt in crimine falſi, de quo nobis hic ſermo inſtitutus eſt, probationem non ſolum neceſſario concludere neceſſe ſit. Iaſ. *in l. 1. numer. 114 ſi quis ius dicen. non obtempera. l. iurigentium, § quod fere, de pact.* cum ſimilibus in eandẽ ſententiam ſupra allegatis, verum etiam luce meridiana clariorem eſſe oporteat, idem Iaſ. *conſil. 62. colum. 1. lib. 1.* Thom. Gramm *dict. conſil. 30. ciuil. numero 3. & 4.* vbi dicit, quod in cauſa falſi requiratur magis ſtringens & concludens probatio, quam in alijs cauſis, *cap in præſentia.* & ibi Bald. *de probatio.* & Salyc. *in l. de tutela, C de in int. reſtitu. vnà cum reliquis eiuſdem generis.* Item, quod clariores probationes, quæ in criminalibus requiruntur, in cauſa falſi omnino ſint neceſſariæ, ſecundum Petr. de Anchoran. *conſilio 23. alias 24.* Fulgoſ. *conſil. 173.* & ſcribit Dec. *conſil. 79.* & Anton. Gabriel. *commun concluſio lib. 7. concluſio 6. numer. 2.*

Zum dritten/ geben die Acta klärlich/ daß H. N. Petern N. diſſfalls bezüchtiget/ als ſolte er ſein Sigel oder Handelsgemerck wider ſein deß T. willen geſärlicher weyſe (wie er in ſeinem 6. Beweißarticul darzu geſetzt) vnd alſo qualificatiue in vielgemeldtem Reuerß ſub litera B. auffgetruckt haben/ vnd daß er H. T. dieſe auch alle andere Vnthaten/ dero er Peter N. in ſeiner gethanen antwort vnd litis conteſtation bezüchtiget/ darzu ſponte ſich erbotten/ vnnd ſich alſo zubeweiſen gutwillig/ vnnd nicht allein tacite, ſondern auch expreſſe aſtringirt vnd verſtrickt/ vnnd wann er ſich gleich expreſſe darzu nicht haben möchte aſtringirt/ ſo iſt dannoch nachmals nichts weniger klares Rechtens/ quod is, qui proponit vel intendit factum qualificatum in eadem oratione ita, vt vnum vel plura veniant qualificatiua, ad alterum (veluti ſi quis adferat teſtes corruptos falſum dixiſſe, quemadmodum etiam in caſu noſtro Caius intẽdit, quod Sempronius ſignum ſuum ſe neſcio, inuito, doloſe illis

illis, quas ſæpe multiq; diximus, literis reuerſalibus impreſſerit) quod tunc vtrumque iam qualitatem ſcilicet, quam factum ipſum probare teneatur, propterea quod proponendo factum qualificatum, ad vtrumq; probandum ſe accinxiſſe intelligatur, vſq; eo vt ſi factum probauerit, qualitates autem vnam vel plures non probauerit, non probet id, quod intendit, ſicuti notabiliter ſcribunt Dd. *in l. Diuus*, vbi Bart. *numer.* 3. & 4. & Iaſon *numer.* 18. 19. 20. & 29. *de re iudicat.* iterum Bartol. *in l. Fulcinius, §. cum hoc, num.* 2. *§. quid ſit autem ſimiliter, num.* 2 *quib. ex cauſ. in poſſeſſio. eat. cap. licet cauſam*, vbi Panorm. *num.* 32. *de probation.* Ratio eſt, quod tunc, cum votum venit qualificatiue ad alterum, (vt in propoſito noſtro) vnicum ſolummodo ſit factum, licet qualificatum, & ſic illud quod qualificatiue adijcitur, qualificet totam orationem, quodque idcirco is qui proponit vel intendit factum qualificatum, videatur ſe ad vtrumque probandum aſtringere, Bart. *in all. l. Diuus, num.* 4. *de re iudicat.* & clarius Panorm. *in dict. cap. licet, numer.* 31. *verſ. quandoq; vnum. de probatio.* & pertinet eodẽ, quod Ludouicus Carer. *in pract. crimin. §. homicidij autem ſpecies, nobis fol.* 106. *num.* 81. & 82. ſcriptum reliquit: qualitatem, inquiens, in accuſatione deductam omnino probandam eſſe, vſque adeo vt licet in accuſatione vel inquiſitione neceſſe ſit dicere: ſcienter, doloſe & appenſate: nihilominus tamen hæ qualitates in accuſatione vel inquiſitione ſic deductæ, modis omnibus ſint probandæ.

Jha wann gleich auß obangezogenen vrſachen zu præſumiren ſeyn ſolte/ daß Peter N. H. T. Sigel oder Handelsgemerck wider deſſelben wiſſen vnd willen an ob vnnd vielgemeldten Reuerß getruckt/ ſo were dannoch daran nichts gelegen/ es köndte auch darauß ad crimen falſi inducendum nicht inferirt werden/ ſintemal der vnwiſſenheit vnd vnwillens keine requiſita falſi ſeyn/ vnd dann ſonderlich auch im Rechten nicht vermutlich daß die auffdruckung vielgemeldtes Siegels doloſe oder gefährlicher weyſe/ wie er H. T. in ſeinẽ 6. Beweißarticul vorgibt/ von Peter N. geſchehen.

25 Cum dolus haudquaquam † præſumatur ſed pro-
bationem neceſſario deſideret, *l. quoties, §. qui dolo. de*
probatio. c. 2. de renunciatio. lib. 6. & ſcribunt Dd. *in l. de-*
em functo. vbi Petr. Calefat. *num.* 15. *de off. aſſ.* qui qui-
26 dem dolus † potiſſimum eſt requiſitum falſi, *l. 1. in pr.*
27 *in ver. dolo malo. ad l. Corn. de fal.* Nã illud ipſum † quod
nunc dicimus, crimen falſi tres comites vel tria re-
quiſita habeat neceſſe eſt: Dolum ſcilicet, mutatio-
nem veritatis, & quod cum alterius damno ſit coniunctum, Cyrill. Fulgeot. *in ſumma crimina part.* 2. *rubric. de public. iud. §.* 8. *num.* 15. per textus ab illo allegatos, imprimis vero falſum ſine dolo (vt paulo ante diximus) committi nullo modo poteſt, *l. qui teſtamentum, ad leg. Cornel. de falſ.* & *l. nec exemplum*, vbi in hanc ſententiam textus eſt manifeſtus, *C. eod. tit.*

Cum interim Caius eorum, quæ modo commemorauimus, trium requiſitorum nullum penitus probauerit: quemadmodum ex inſpectione actorum, vbi talis probatio nuſquam reperitur, abunde ſit perſpicuum: negatiua enim ſcripturæ vel in ſcriptura quippiam non contineri probatur per inſpectionem ipſius *l. Tutia textores*, & ibi Bart. *in princ. num.* 2. *de legat.* 1 *l. fin.* & ibi ſimiliter Bart. *n.* 3 *C. de reb. cred.* & *iureiur.* Paul. de Caſt. *in auth. ſi quis in aliquo. ad fin. C. de edend.* Iaſ. *in l. in illa ſtipulatione, numer.* 14 *de verbor. obligation.* & *in leg. fin. §. licentia, numer.* 1. *C. de iur. deliber.* præſertim autẽ cum nihil intelligatur iudicialiter actum, niſi quatenus ex lectione & recognitione proceſſus iudiciarij ſcripto legitime comprehenſi liquere poteſt, *c. quoniam contra.* & not. ibi Dd. *de probation.*

Wiewol aber hierauß ſo viel zubefinden/ dz H. T. ſ wider Peter N. diſſfalls angezogene falſum nicht erwieſen/ ſolches auch zur erhaltung ſeiner Vnſchuldt an jhm ſelbſt gnugſam/ ſo ſagt dennoch hierüber auch vnd zum vberfluß der 5. Zeuge/ mit namen C. F. Peter S. 11. gegen beweiß Articul/ nemlich/ daß er der Zeuge den Reuerß mit eigener Hand geſchrieben/ vnnd daß H. T. Handelsgemerck oder Bittſchafft mit deſſen guten gewiſſen vnd willen an denſelben auffgetruckt worden vnd durchauß wahr ſey/ welcher ende er denſelben Reuerß geſchrieben/ als nemblich zu A. bey A. N. daß derſelbe nachmals durch Peter N. vnd H. T. verleſen worden/ vnnd als S. das Pittſchier mit der Hand aufftrücken wöllen/ vnnd aber das gemerck nit ſcheinbar geweſen/ daß man es wol hett können kennen/ hette H. T. vnten im Hauſe auff dem Tiſch einen hammer genommen/ vnnd auff das Pitſchier in gegenwart S. vnd ſein geſchlagen/ daß es ſich ſcheinbar getruckt vnd kenntlich worden/ welchs auch jhr keiner mit beſtand verneynen würde können.

Hat nuhn H. T. ſelbſt einen hammer genommen/ vnd auff ſeyn Sigel geſchlagen/ als es an offtermeldten Reuerß gebracht/ damit es deſto ſcheinbarer vnnd deutlicher auff denſelben Reuerß getruckt würde/ ſo kan ja nicht anders geſagt werden/ dann daß er re & facto ipſo conſenſum ſuum impreſſioni talis ſigilli ſciens prudensq; accommodirt/ vnd demnach dieſelbigen wider ſeyn wiſſen vnnd willen (gleich wie er vorgegeben hatte) ſolches mit nichten geſchehen ſeyn könne.

Etenim non ſolum verbis, ſed re & facto etiam ipſo conſenſum alicui noſtrum ſententiamq; declaramus, *l. de quibus, de legibus l. dolum, de dolo l. recuſari, de acquirend. hered. l. reſtituta, ad S. C. Trebel. l. Paulus, § paternorum, rem rat. haber.* iunct. gloſſ. *in verb. deſierint, Inſtit. de rerum diuiſio. c. ſicut enim,* & *c. viderit mulierem,* 32. *q.* 5. *c.* 1. *de cler. non reſident.* & *c. ex ſtudio, de præſumpt.* quin
etiam mens & † voluntas multo ſignificantius decla- 28
ratur per facta, quam per verba *l. ſi tamen, §. et qui vinctum, de adilit. edict.* & ſcribit Iaſ. *in all. l. de quibus, col.* 8. *in* 4 *notab. numero trigeſimo primo. de leg.* vbi adducit loca concord.

Vnd ob nuhn wol H. T. wider dieſen Zeugen excipirt als ſolte er Peter N. Freund vñ Schwager ſeyn/ ſo ſagt er dannoch darneben nicht/ wie nah er jhm verwandt/ welches jhm doch daneben anzuzeigen in alle wege gebühret hette/ wiſſen mögen/ ob er jhme ſo nahe verwandt/ daß er zu zeugen zuläſſig vnd Tüchtig oder nicht.

Wiewol aber auch H. N. wider dieſen ferner excipirt/ als ſolte er vnicus vnnd ſingularis ſeyn/ dann zugeſchweigen vnd ein gemeyne Rechtsregul/ quod v-
nius teſtis dictum † non ſufficiat ad probationem 29
inducendam, *c. conuenient,* 1. *de teſt. b. cum ſimilib.* quẽadmodum infra latius deducetur. So iſt doch leichtlich darauff zuantworten/ dann zugeſchweigen daß ſecundum quoſdam & quidem multos, nec leuis auctoritatis commentatores dieſe Regul allein in dem fall ſtatt hat/ quando teſtis deponit de facto alieno, quod ipſe vel vidit, vel audiuit, cum e contra is, de quo hic loquimur, teſtis, de proprio facto ſuo
teſtificetur, quo caſu vel vnius ſolum teſtis † depo- 30
ſitio plene probat, Paul. de Caſtr. *in l. quicunq; ad ſi. C.*

 de ſeru.

de ſer fugit. de quo dicto, an & quatenus illud procedat, latius explicat Iaſ. *in l. cum filiusfamilias, in princip. numer. 17. de verbor. oblig.* & Anton. Gabriel. *commun. concluſ. lib. 2. rub. de teſtib. concluſ. 1. numer. 18. & num. 20. verſicul. contrarium.* Ex cuius ſcriptis perſpicitur, hunc locum valde controuerſum eſſe & lubricum (qua ipſa etiam de cauſa pedem in eis conſtanter nõ figimus) ſo iſt auch droben allbereyt gnugſam deduciert/ daß vielgemeldter H. N. Peter N. deß geziehenen falſch gar nicht conuinciert noch vberzeuget. Cum neque dolum, neque mutationem veritatis, neque denique quod ex impreſſione illius quod multoties diximus, ſigilli, vel tantillum ad ſe redundarit incommodi vlla ex parte probare, cum tamen abſq; illis, quæ modo recenſuimus, tribus requiſitis, vtpote omnino neceſſarijs falſum nequaquam admitti poſſit. Ex ſententia Cyrilli Fulgeonij *in loco ſuperius adducto*, vbi permulta & quidem manifeſtiſſima legum capita in hanc ſententiam adducit, & quod conſequens eſt Petrus N. innocentia ipſa ſatis purgatus iam ſit, *l. is qui reus, de pub. iud.* multoſq; præterea teſtes ad eandem comprobandam deſideret. Nã,
31 non ſtatim qui incuſatur † vel delicti alicuius inſimulatur, reus eſt ſed qui cõuincitur criminoſus, *c. ſi. q. 8.* nihilq; impedit, quo minus innocens quis eſſe poſſit quicquid interim prædicet vel clamitet, non ſolum Henningus N. verum etiam vniuerſus populus, Bald. *c. 1. in fin. ſan remoueri debeant teſtes, qui par. eſſe deſier.* magna enim eſt innocentia non deliquiſſe, idem Bald. *in l. qua fortuitis, num. 26. in princ. de pignor. act.* Et vt Cicero ſcribit, culpa vacare magnum eſt ſolatium. Nec ſane iniuria. Cum innocentia ad-
32 uerſus † omnem calumniam maximam habeat ſecuritatem. *l. ſororem, C. de his quibus, vt indign.*

Vñ ob nun gleichwol gemelter 5. Zeug Caſpar N. in ſeiner außſag vnic⁹ & ſingularis, ſo iſt dañoch auch gantz vnd gar nichts daran gelegen/ weil Peter N. ſine das eben gnug iſt/ daß er durch H. T. inmaſſe ſich derſelbige in ſeiner litis conteſtaion zuthun freywillig erbotten/ deß inſimulirten falſi nicht conuinciert *arg. l. qui accuſare, C. de eden.* vnd dẽnach dieſe Rechtslehr alhie notwẽdig ſtatt findt/ ſi in actu aliquo adhibeatur quippiam, quod ad validitatem eius neceſſarium non eſt, etiamſi minus legitime adhibeatur, non idcirco tamen actus vitietur, textus eſt manifeſtus & notab. *in l. vn. in princ. verſicul. rei vxoria.* & ſcribunt inibi Dd. *Codic. de rei vxor. actio cum ſimilib.* Es ſey aber vmb dieſe Zeugen geſchaffen wie es wölle/ ſo wirde dennoch durch denſelben Peter N. vnſchuldt diſſfals weiter geſtärcket/ vnnd deſto ſcheinbarer gemacht. Et ad hunc effectum quod attinet, vtilior procul du-
33 bio eſt vnius † quam nullius teſtis depoſitio. Omni-
34 no enim id quod eſt, nobilius † & præſtantius cenſendum eſt, quam id quod penitus non eſt. Quemadmodum in ſimili præſtat ſtipulationem aliquam, licet inualidam, quam nullam ſubeſſe, *dicta leg. vn. in fin. princip.* & ibi Salycetus, *verſic. rei vxoria, numero ſexto.*

Quin etiam illis in caſibus, quibus de probanda innocentia agitur (vt in propoſito noſtro) vnus etiam teſtis & ſingularis peritus vel notitiam rei habens innocentiam plene probat. Sicuti notabiliter ſcribit Anton. Gabriel. *commun. concluſio. lib. 1. rubr. de teſt. concl. 1. limitatio. 15. num. 37.*

Bleibet derwegen nachmals wahr vnnd feſt beſtehen/ daß H. T. wider Peter N. auch die ander bezichtigung/ vermöge welcher er jhnen eines falſch von wegen deß auffgetruckten Sigels oder Handelsgemerck beziichtiget/ nit dargethan noch erwieſen.

Alſo vnd gleicher geſtalt hat er auch nit erwieſen/ dz Peter S. wie er jm tertio loco ſchuld gibt/ die quittantz davon Copey mit C. notiert in actis befindtlich/ in ſeinem deß T. namen ſolte fälſchlich gedichtet vnnd vnter einer frembden Hand malitioſe außgehen laſſen haben/ ſintemal diſſfalls nicht anders/ quam vera & ſimplex inſimulatio ſolius Henningi N. ipſius adeo partis aduerſæ vorhanden/ dardurch aber ſolch aberınal allegirtes falſum nit mit dem allergeringſten beſcheinet/ viel weniger aber erheblich/ vnnd wie recht erwieſen werden kan oder mag/ cum aſſertio ipſiuſmet partis aduerſæ probationis vim & poteſtatem non habeat, imo ne appellationis quidem mereatur, Bald. *in c. 1. §. conuenticula, de pac. iura. firman.* quẽ refert & ſequitur Iaſon *in l. ſi conſtante, in princ. nu. 126. ſolut. matr.*

Vnd ob ſich gleich H. N. auff gedachtes 5. Zeugen recognition referirt/ ſo mag jhm dannoch dieſelbe nit erſprießlich ſeyn/ noch zu ſtatt kommen/ dann wiewol erſtlich in M. Hieronym. Z. notarij vniuerſitatis ſubſcription, quam allegatæ quietationis exemplo ſub litera C. accommodauit gemeldet wirdt/ quod illa ipſa quietatio vel ſcheda originalis 15. Maij an. 1571. exhibita fuerit Rectori & Senatui L. & recognita à C. F. affirmante eſſe ſuam manum, ſubſcriptionem vero eſſe Henningi N. negantis ita habere, ſed ſuam manum imitatione eſſe expreſſam, ſo iſt dannoch anfänglich nit zubefinden/ ob ſolche recognition gebührlicher vnd beſtändiger weiß gethan oder nit.

So iſt auch dieſer Zeuge nicht allein nach jnnhalt jetztgedachtes M. Hieronymi Z. ſubſcription, ſonder auch nach außweiſung ſeiner beym 51. Gegenbeweiß articul gethaner recognition/ dz er berührte Quittung auſſerhalb der ſubſcription ſelbſt geſchrieben/ vnd dz ſolche vnterſchrifft H. N. Hand ſey. Vñ ob gleich M. Hieronymus Z. in ea quam modo diximus, ſubſcriptione ſua meldet/ quod Henningus N. negauerit, rem ita ſeſe habere, ſed cum potius aſſeruerit manũ ſuã imitatione expreſſam adeoque in effectu falſum admiſſum fuiſſe, ſo iſt jhm dannoch hierinnen nit zu glauben/ cum falſum non præſumatur, ſed concludenter & luce quidem meridiana clarius probari debeat ſecundum ea, quæ ad hoc propoſitum ſupra iam allegauimus atque deduximus. Vnnd hat dannoch H. N. nit vrſach noch fug/ dieſen Zeugen zu inſimulirn/ als ſolte er particeps criminis ſeyn/ dann weil diſſfals gar kein crimẽ erwieſen/ daſſelbe auch one das nit præſumirt wird/ ſondern vil mehr dz widerſpil dz in dubio quilibet bonus im Rechtẽ vermutlich/ *l. merito, pro ſoc. l. creditor, de furt. l. cum pater, §. rogo, de legat. 2. & cap. ſi. de præſumptio.* cum reliquis, quæ ſunt generis eiuſdem, ſo kan auch vielgemeldter Zeuge criminis, quod omnino nullum eſt, nit particeps noch theylhafftig ſeyn/ cum non entis † nullæ ſint quali- 35
tates, per *vulga.*

Sonderlich aber kan Peter N. auch diſſfalls keins falſi inſimulirt werden/ dann wann dieſer Zeug außtrücklich bekennet/ daß er die quittung ſelbſt geſchrieben/ ſo kan ja die verfertigung derſelbẽ Peter S. nit zugemeſſen werden/ ſonderlich angeſehn/ weil auch Henning T. denſelbigen (wie die Z. abermals deponiret) ſelbſt mit ſeiner eygenen Handt vnterſchrieben.

So leſt ſichs ferner auch dieſer Zeug mit keinẽ wort vernemen/ wie es dann auch ohne das gantz vnnd

gar

gar nicht erwieſen) daß N dieſelbe quittung fälſchlich gedichtet vnnd vnter einer frembden hande malitioſe hab außgehen laſſen/daß alſo auch die dritte bezüchtigung durch H. T. vngeacht daß er ſich in ſeiner gethanen antwort zu Beweiſung in gemeyn gutwillig aſtringirt/gantz vnd gar nicht dargethan.

Zum vierdten / ob wol Henning N. fürgeben/daß Peter N. von dē ältern Herrn B. offentlich betrugs/ vnd daß er jhrer Fürſtlichen Gnaden mit zweyen widerwertigen Rechnung auff etliche zeit 1200. Gülden vor zuenthalten keine ſchew gehabt haben ſolte / beſchuldiget worden/ſo iſt dannoch ſolches abermal nit erwieſen.

Dann erſtlich hat H. N. gar nicht articulirt / daß Peter N hochgedachten Burggraffen mit zweyen widerwertigen Rechnungen 1200. Gulden ein zeitlang ſolte vorenthalten haben.

Zum andern müſſen auch die Zeugen auff den inhalt deß eylfften Articuls (ſo auff den angezogenen betrug vnd vervortheylung gerichtet) nichts beſtändigers noch erheblichers außzuſagen/deſſen auf jhre depoſition gezogen.

Vnd ob wol der 4. Zeuge Kilian N. bey ſolchem Articul berichtet/ daß jhm der jünger H B. in ſeinem deß Zeugen Garten geſagt / wann S. ſeine Fürſtlichen Gnaden nicht höher dann vmb ein zwantzig tauſendt gülden betrogen vnd vervortheylt hette/ ſo wöllen S. F. G. mit dem andern ſchweigen/vnnd dann auch auffs andere Fragſtück deſſelben articuls/ ſage Peter N. habe beyde B. betrogen / ſo kan er dannoch (wie er daſelbſt alsbald mit anhangt) nit ſagen noch wiſſen / wie vnnd welcher geſtallt ſolches geſchehen.

So iſt ferner auch dieſer Zeuge vnicus & ſingu-
36 laris, non habens † cōteſtem, cum interim in ore ad
minimum duorum aut trium teſtium conſiſtat o-
mne verbum, vel (vt alij legunt) omne verum. *Deut.*
18. & 19. c. nouit. de iud. c. in omn. negot. & c. licet vniuer-
37 *ſis, de teſtib.* cōtra vero vnius † perſonæ vel teſtis dictū
probationem non inducat, *c. cum à nobis, & c. veniens,*
1. in fin. eod. titul. Quod ipſum etiam vulgata hæc di-
38 cteria non obſcure teſtantur, vox † vnius, vox nul-
lius, *leg. iuriſiurandi.* & ibi Bald. *C. eod. titul. de teſtibus.* I-
39 tem, teſtimonium † vnius nec iuſtificat nec conde-
mnat, *c. admonere, 33. q. 2. cum ſimilib.* vnd iſt alſo durch
Zeugen dißfalls nichts erwieſen.

So iſt ferner durch das bey dieſem articul angezogene vnd producirte vidimus ſub litera G. gleicher geſtallt auch nichts dargethan / dann ob wol daſſelb ein vidimirt tranſſumpt genannt wirdt / ſo hat es dennoch nicht formam tranſumpti nec apparet factum fuiſſe authoritate iudicis & antegrediente citatione partis aduerſæ, quorum vtrumque in confectione tranſſumpti omnino requiritur, *c. ſi.* & notant ibi Dd. *de fid. inſtrumento. in l. 3. num. 2.* Dd. *in authentic. ſi quis in aliquo.* vbi Bart *numer. 4.* Dec. *numer 9.* & Paul. de Caſtr. *num. 3. C. de eden.* & idem Paulus de Caſtr. *in l. 3. num. 2.*

Relinquitur ergo illam ipſam ſcripturam, quæ ad comprobationem 11. articuli producta fuit, nihil eſſe aliud, quam exemplum, nihilq; adeo probare, *c. 1.* & ibi Dd. *de fide inſtrument. & l. procurator. C. de eden.* etiam ſi non ab vno aliquo (ſicuti in caſu noſtro vſu venit) ſed à tribus etiam, quatuor vel pluribus notarijs ſubſcriptum & exemplatum fuiſſet, Bart. *in alleg. auth. ſi quis in aliquo, num. 7.* & Dec. *num. 8.*

Quinetiam tametſi maxime ea quam Caius vndecimo articulo ſuo allegat, inſimulatio principis legitime pleneq; comprobata eſſet (quod ipſum tamen factum non fuit) celſitati tamen eius hoc caſu vtpote in cauſa propria fides adhibenda non eſſet, *l. nullus. de teſtib. & l. omnib. C. eod. tit.*

Ad quæ omnia accedunt etiam exculpationes ipſiusmet principis, quibus excuſat rationes Sempronij & datas ei liberationes vel quietationes confirmat, in nihilumq; reuocat omnia & ſingula mandata & reſcripta eiuſmodi rationum nomine prius edita, etiam addito, vt nullæ ſcripturæ ponderis ac momēti aliquid habeāt, quam illæ ſolum ipſæ, quas illuſtris celſitas Sempronio denuo Pragæ tunc dederit, quarum exculpationum per Sempronium tunc, cum reprobatorios teſtes ſuos curant examinandos, productarum exempla in actis habentur ſub literis I & K. At vero expediti minimeq; contro-
uerſi iuris eſt, quod exculpatio † aduerſarij indicium 40
vel argumentū innocentiæ præbeat inculpato, Bal.
in l. 1 num. 32. C. commun. de legat. & Hipp. de Marſil. *in
pract. crim. §. diligenter, nu. 200. cum ſimilib. alleg.* per Ia-
cob. Nonell. *in tractat. ad defenſum, rubric. an induciæ pro
reo dandæ ſint, num. 90.* Vt quod abſtulit † inculpatio, 41
illud reſtituat exculpatio, quemadmodum alias de deportatione & reſtitutione Conſtantinus Imperator reſcripſit, *in l. fin §. fin. C de ſent. paſſ.*

Vnd iſt demnach auch dieſe vierdte inſimulation oder bezüchtigung zweyffels ohne nit erwieſen.

Wiewohl aber auch zum Fünfften / Henning N. offt erwehnten Peter N inſimulirt vnnd bezüchtiget / daß er den H. D. Georg N. etliche tauſendt Gülden/ die er jhme geliehen / verleugnet haben ſolte / deren er doch hernachmahls vberwieſen / jhme auch dieſelben zahlen müſſen / ſo iſt dennoch ſolches auch gleicher geſtalt nicht allein / wie Recht vollkömmlich vnd genugſam nit erwieſen / ſondern nicht mit dem aller geringſten beſcheynet / ja auch gahr nicht darauff articulirt/ wie ſolches ad oculum auß den actis befindlich / ferner iſt es auch res inter alios acta / damit ſich alſo Hēning N. gahr nicht zubehelffen / wird auch darüber nit gemeldet / welcher geſtalt d N. dem H D W. obgedachte ſumma verleugnet / dann da er vielleicht litem conteſtirt haben möchte / negando ſcilic. narrata prout narrantur, auff den fall könte er keines mendacii inſimulirt oder bezüchtiget werdē. Bar. *in l. ſi dubitet. §. ita demū. in fin. de fideiuſſ. & practic. Papienſ in for. reſponſ. rei ad verb. narrata prout narrantur. num. 1.* Es iſt aber von dieſem punct weytleufftiger zu diſputirn von vnnöhten / weyl derſelbe non minima quidem ex parte erwieſen / vnd dann auch res inter alios acta iſt / vnnd alſo Henning N. nichts zu ſchaffen gibt / wie droben allbereyt geſagt.

Zum Sechſten / ob auch wol Hēning N Peter N. ferner auffrückt vnnd fürrückt / als ſolte er in ſeinem Vatterlandt zu G in H. als ein offentlicher Dieb berüchtigt ſeyn / darumb dz er etwan auß deß Schultheiſſen in H H. K. zu H. Hauſe etlich gerethe vnd güter Diebiſch entwandt / vnnd geſtolen haben ſoll / vnnd daß er / nach dem jhm das leben auff fürbitt vornemer Leuthe geſchencket / als ein berüchtiger öffentlicher Dieb der Gericht daſelbſt zu G verwieſen worden.

So hat dannoch Henning N. dieſe inſimulation oder bezüchtigung eben ſo wenig erwieſen als die andern / vnd ſonderlich iſt an dem gar kein zweiffel / daß der gezihene Diebſtal vnd alſo delictum ipſum nicht dargethan. Cum inter omnes teſtes nullus omnino

repetiatur, qui de ipſo furto & ſenſu proprio depo-na',ſed omnes quotquot producti & examinati fuerunt, de auditu alieno teſtificentur, & quod conſequens eſt, nihil probent, Bart. *in l.2. §. Labeo, nu. 4. de aqua p'n. arcend.* Idem Bartol. nec non Bald. *in l. teſtiu͂, C. de teſtib.* & Dd. *in c. licet ex quadam.* vbi Panor. notat *num. 1. 2. & 3. ext. eod. tit. cum ſimilib.*

Vnd ob wol der erſte Z. Zeuge Wolff W. genan͂e auff den 17. Beweißarticul ſagt/er ſey neben H. K. da er Peter N. ſetzen laſſen/bey jm zu G. vorm gefängnuß geweſen/vnd habe mit jhm geredt/ſo erfolget dannoch darauß gar nicht/quod articulatum furtum admiſerit: Neque enim ſequitur, hic vel ille fuit in vincula coniectus, & ego cum eo locutus fui, cum in vinculis detineretur: ergo furtum commiſit, cum vtique fieri poſſit, vt quis iniuſtè etiam in carcerem conijciatur, *l. qui in carcerem, de eo quod met. cauſ.* notat Bart. & Dd. *in l. verum, C. de probatio.* Et non probat
42 hoc eſſe † quod de eo contingit abeſſe, *l. natales, l. non epiſtolis, & l. non nudis, C. de probatio.* Wie dann auch die Zeugen eins theyls/ſonderlich aber der erſt vnd 3. G. Zeuge/auff den 7. Beweißarticul klärlich deponirt/vnd außſagen/daß jhnen von deſſelben Articuls außſag vnnd innhalt weiter oder mehr nicht wiſſlich/dann was ſie darvon gehöret/können auch nicht wiſſen/viel weniger ſagen/ob Peter N. der gezihenen thaten ſchuldig oder nicht/inmaſſen jhnen dann auch L. N. oder der Landtfürſt/nunmehr hochlöblicher vnd ſeliger gedächtnuß ſelbſt gnädiglich entſchuldigt/mit vermeldung/weil er Peter N. der geziehenen that vnſchuldig befunden/daß ſeine Fürſtlichen Gnaden jhn dennach deß Gefängnuß ohne entgeltung vnnd ſeiner ehren vnuerletzt gnädiglich erlaſſen haben/wie ſolches S. F. G. mitgetheylte kundſchafft/derer Copey mit D. gezeichnet/in der Gegenbeweiſung zubefinden/klärlich vermag/vnnd auch mit ſich bringet.

Weil aber auch dieſer Zeuge prædicto in loco ferner ſagt/der Diebſtal ſeye nicht zu G. ſondern in H. zu H. geſchehen/auch weyter einen langen bericht thut/waſſer geſtalt der angezogen Diebſtal begangen ſeyn ſoll/vnnd darauß vielleicht bey etlichen diß anſehen haben möchte/als were er darbey geweſen vnd erfahren/ſo befindet es ſich doch in rei veritate viel anders/als nemblich daß er nicht darbey geweſen noch geſehen/allein das allegirte furtum oder delictum begangen ſeyn ſoll/vnnd alſo de proprio ſenſu nicht deponirt/welches dann ſonderlich darauß mehr dann gnugſam abzunemen/ja auch nothwendig zu ſchlieſſe daß er auff das ſiebende fragſtück berührtes ſiebenden Articuls deponirt/N. ſey vber dem Diebſtal als er jn begangen/nicht begriffen/ſondern hab denſelben bey nächtlicher weil vber die Mauwer hinauß bracht/iſt nun S. vber dem geziehenen Diebſtal nicht ergriffen. Idque ex natura orationis negatiuæ, quæ tantæ efficaciæ & poteſtatis vt in vniuerſum neget, *l. u qui ducenta, §. vtrum, de reb. dub.* ex quo etiam dici ſolet,
43 quod negatio vehementius † neget, quam affirmatio affirmet, gloſſ. *in leg. hoc genus, de condition. & demonſtratio.* Panormitan. *in cap. præſentium, num. 8. ad fin. de teſtib.* & Ioan. Cephal. *conſil. 45. magnificus, num. 13. lib. 1.*

Vnnd iſt dieſes orths auch wol zu mercken/vnnd in acht zuhaben/ob wol Peter N. das 13. Fragſtück beym ſiebenden Beweißarticul dahin gerichtet/oder richten laſſen/ob Zeuge ſelbſt bey dieſer gantzen Handlung im anfang/mittel/oder am ende perſönlich geweſen/ſolches eygentlich geſehen/vnd angehört/daß dannoch dieſer Zeuge nicht richtig noch in ſpecie darauff geantwortet/ſondern allein ſchlechts vnd in genere, vt ſub nube geſagt/was jhm hievon bewußt/darauff hette er ſich ſonſten bey den Fragſtücken hiebevor gnugſam erklärt.

Wiewol aber auch dieſer Zeuge ferner meldt waſſer geſtalt Peter N. etliche nachſchlüſſel zu H. K. deß Schultheiſſen Hauß ſolte haben machen laſſen/mit denſelben in bemeldtes H. K. Behauſung gangen/vnd die Kammer geöffnet/vnd auß einem Kaſten allerley Sammet vnd Seydenwerck vnnd dergleichen genommen/vnd damit vber die Mauwer hinauß gefallen ſeyn/ſo muß dannoch gleichwol nachmals darauff wol geſehen werden/daß er ſelbſt deponirt vnnd außgeſagt/N. ſey vber dem prætendirten Diebſtal nicht ergriffen/vnd alſo von niemands/& per conſequens vom Zeugen nicht ergriffen worden/vnnd iſt demnach ſeine depoſition keins wegs dahin zuverſtehen/als were er bey dem geziehenen Diebſtal geweſen vnnd ſelbſt ſichtiglich erfahren/daß derſelb committirt vnnd begangen worden/ſonderlich angeſehen/weyl er vnter andern auch ſagt/als ſollen die entwanten Wahren vnd Güter bey nächtlicher weyl/da man per rerum naturam die Leuthe nicht wol ſehen/viel weniger erkennen/noch viel weniger aber die angezogenen Wahren vnnd Güter eygentlich hat diſcerniren können/vber die Mauwer hinauß gebracht ſeyn.

Es ſaget aber auch dieſer Zeuge ferner nicht/daß er darbey geweſen/viel weniger geſehen/daß Peter N. wie der Zeuge vorgibt nachſchlüſſel zu H. K. Behauſung machen laſſen/vnnd deponirt alſo abermal irrelauãter, weil er keine ſchließliche vrſach ſeiner wiſſenſchafft anzeigt/wie jm doch nach gelegenheit in allweg zuthun gebührt hett/tametſi n. regulariter teſtis teneatur non aſſignare rationem dict. ſui, niſi cogatus, Doctores *in l. p. C. de probatio.* gloſſ. & Dd. *in leg. ſolum, Cod. de teſtib.* & not. *in cap. cauſam quæ inter, extra eod. titul.* fallit tamen hæc regula in teſtimonijs criminalibus, in quibus non ſubſiſtit, ſed irrelevans eſt depoſitio teſtis non aſſignantis rationem dicti ſui, quantumuis etiam de illa non fuerit interrogatus, Salycet. *in dicta lege fin. C. de probation.* & Alexan. *conſilio decimo quinto, viſo proceſſu inquiſitionis, columna octaua, libro primo.* quos refert Iaſon *in leg. at prætor, l. in princip. numero vigeſimo primo, de iureiurand.*

Inmaſſen dann auch dieſer Zeuge/wann er gleich de ſenſu proprio deponirt, wie er doch nicht thut/hierinnen auch vnicus & ſingularis. Dann ob gleich der 19. M. Zeuge auff das zwantzigſt gemeyne Fragſtück in der Gegenbeweiſung auch ſagt/als ſolte Peter N. bey P. hievon jm ein nachſchlüſſel hab machen laſſen/ſo redet doch derſelbe auch nit de ſenſu proprio, ſondern allein von dem/was damals das geſchrey geweſen ſeyn ſollte/vnnd ſetzet mit runden klaren worten hinzu/er aber habs nicht geſehen/zugeſchweigen/dz auch auß der prætendirten machung deß Schlüſſels (als die/wann ſie gleich iure recht erwieſen ſeyn möchten/wie doch auch nit geſchehen) nur eine bloſſe ſuſpicion, oder auffs meyſte nondum tantum iudicium machen möchte/das angezogene furtum directo vnnd ſufficienter nicht könde erwieſen werden.

44 Cum probationes † ita ſint inſtituendæ vt neceſſa-
rio concludant, *l.pen.§.docere, ne quis eum qui in ius vo-
cat.eſt vi exi & l non bo:, C.vnde legit.* Eodemque per-
45 tinet, quod probatio nunquam † cõcludere debeat
per poſſibile, ſed per neceſſ. vel probabile, *l. ad pro-
bationem ſeru.tutu,* & ibi Bald. *num.1 C de probatio.* & i-
dem Bald in *l ſcripturas, num.5.C de fide inſtrum.* Con-
46 ſtare .n. de re debet pe † probationes, non autem
per diuinationes, Bald. in *conſil.78 col.1.lib.3.* refert &
ſequitur Crauett. *de antiquitat.tempor.§.quarto limita
tur.num.36.*

Ob wol auch der zu Z examinirt erſte Zeuge Wolff W. auff den 17. Beweißarteul vnter andern ſagt/der Diebſtal ſey bey Peter N. geſunden worden/ſo zeiget er dannoch abermals keine concludentem rationem ſcientiæ an/ob ers ſelbſt geſehen oder wovon ers ſonſt wiſſe/wie er doch nach gelegenheit diſſfalls ſponte & non interrogatus in alle wege hett thun ſollen/ſecundum ea quæ in hanc ſententiam ſupra fuerunt adducta, & per conſequens irreleuans hoc quoq; caſu eſt ipſius depoſitio.

So hat er auch abermal keinen conteſtẽ, ſondern iſt nit weniger/als droben vnicus vnd ſingularis. dañ zugeſchweigen daß der mehrer theil der Zeugen võ der findung deß prætendirten Diebſtals gantz vnnd gar nichts wiſſen/ſo ſagen auch andere/ſo etwas darumb wiſſen wöllen/nichts erheblich/dann der 13. M. Zeuge ſagt auff 23. gemeyne Fragſtück der Gegenbeweiſung nichts mehr/dann daß die ſage gangen (e.g. hat ers ſelber nit geſehen) man habe das geraubte Gut/welches wort nit auff Peter S ſondern auff Johañ von R ſo ſolche Güter geraubt/nothwendig zuverſtehen/ bey ihr ſcil. bey Peter S. Mutter (& per conſequens) nicht bey jhm vnd in ihrem Hauß geſunden.

Alſo ſagt auch der 15. M. Zeuge beym zwantzigſten gemeynen fragſtück der Gegenbeweiſung/er habe vor wenig Jahren in dieſer wehrenden handlung gehört/ (notet: vñ hats dannoch auch ſelbſt nit geſehen) dz etliche Güter von H. in Peter N. Mutter Hauß ſoltẽ kommen ſeyn.

Gleicher geſtallt ſagt auch der 19. M Zeuge auff das 24. gemeyne fragſtück obgemeldter Gegenbeweiſung er hab gehört/& per conſequens nicht ſelbſt gehört oder geſehen noch erfahren) daß die Mutter derſelben Güter im Hauß gehabt

Alſo ſagt auch der 19. M. Zeug auf das 24. gemeyne Fragſtück weiter nichts / dann daß etwan ein geſchrey geweſen ſeyn ſoll, als hette Peter N. etlich Gut gen G. in ſeiner Mutter Hauß ſollen bringen laſſen haben/ addens, er aber hett es nicht geſehen. Ferner ob wol auch der 5. G. Zeug ad ſæpe dictam 7. articulum probationum ſagt/er habe in der zeit/ als er noch ein Jungergeſell geweſen/ geſehen dz etliche wahren vnd Güter auß Peter N. Vattern Behauſung zu G in S. G. F. vnd H. Behauſung allda getragen/vnd geführet/ſo berichtet er demnach herwider alsbald darauff/wem aber dieſelben zugeſtanden/ oder woher dieſelben kommen/das wiſſe er nit.

In ſumma es weiß kein Zeuge de proprio ſenſu zuſagen/der darbey geweſen/ ſelbſt geſehen vnd erfahren/ daß die Wahren oder Güter/welche als auß H. K. Behauſung Dieblich entwandet ſeyn ſollen/gar oder eins theyls bey Peter S ſolten befunden ſeyn.

Wie dann auch gleicher geſtallt kein Zeuge zubefinden/der ſagt oder ſagen köndte/er were dabey geweſen/hette geſehen vnd perſönlich erfahren/daß der geziehene Diebſtal von Peter N. re & facto ipſo were begangen worden/ zuförderſt weil auch der zu Z. verhörte erſte Zeuge W. vngeacht daß ſich derſelb ſonderlich herfür thut/vnd vil vmb den handel wiſſen will/ (als die andern Zeugen ſelbſt ſagen vnnd bekennen müſſen) dz Peter S. vber dem begangenen Diebſtal nit ergriffen worden.

So ſagt auch ferner der 2. Z. Zeuge Caſpar V. bey vielgemeldtem 7. Artic auch nicht de ſenſu proprio, ſondern allein von einẽ vermeynten geſchrey/& addit ad 9 interrogatorium eiuſdem articuli, wz im vmb dieſen handel wißlich/das habe er von ſeinen Eltern vnd H. K gehört/in maſſen er dann auch beym 21. Fragſtuck ſagt/ferner er hab ſolches alles von hören ſagen.

Welche gelegenheit es dann auch mit andern Zeugen hat/deß auff ihre depoſitione vnd auſſagen breuitatis ſtudio gezogen / allda zubefinden/ daß jrer keiner etwas eygentlich de prætenſo furto zuſagen wiſſe/ ſed omnes quotquot de eo teſtificari præſumũt, ij de ſolo auditu alieno, ſicque prorſus irreuelanter deponant, præſertim vero, cum in materia criminum vel delictorum † probationes luce meridiana 47
clariores eſſe debeant; *vulgat. l.qui accuſare, C.de edend. & l.final §.vbi, C.de probat.*

In maſſen dann auch wie recht nit dargethan/daß Peter S in ſeinem Vatterland zu G. nomine talis prætenſi furti (vnnd wie Henning C. im 7. Articul vorgibt) als ein berüchtigter offentlicher Dieb der Gericht verwieſen ſeyn ſoll/dann der erſte Z Zeug Wolff W bekennet auff vielgemeldtes 7. Articul 16 fragſtücke ſo dahin berühret/waßer geſtalt S heimlich oder offentlich verwieſen / klar herauß / er ſey nicht darbey
geweſen / habs aber gehört / quæ autem † depoſitio 48
de auditu non releuat, daß er deß Lands verwieſen/ der 2. Z. Zeuge Caſpar R ſagt in ſeinem auch berürten 7. Beweißarticul beſchehener depoſition in fine, noch mehr/ als nemlich von der Verweiſung wiſſe er gar nichts/alſo ſagt auch der 2. G Zeuge auff berürten 7. Articul / welcher vnter andern auch auff die Verweiſung gerichtet / er wiſſe von dieſes Articuls innhalt gar nichts/gleicher geſtallt/ deponirt auch der dritte/vierdte vnd ſechſte G Zeuge auff 16 F.agſtück deſſelben 7. Articuls eynhelliglich / ſie wiſſen von keiner Verweiſung.

Alſo ſagt auch der neunzehende M. Zeuge ad 5. additionale interrogatorium a ... interrogatoriis ge-... i.e. als nichts anders / noch mehr dann daß er gehöret / & ... iliter depo ... de auditu alieno, der alte Zöllner hette Peter N zur St. Pforten hinauß geführt / ihme einen Weck geben vnd geſagt / er ſolte nuhn ſeines Pfades gehen / er vor ſeine Perſon aber hab es nicht geſehen / vnnd ſo fortan.

Vñ da man vielleicht ſagen wolt/Heñing C hette Petern N. directo keines Diebſtals berüchtiget/ſondern in ſeiner litis conteſtation ſchlechts geſagt/ daß auß gemeinem öffentlichem gerücht hin vnd wider/ja auch an fernen orthen erſchollen / daß klagender S. von wegen etlicher ſeiner vnrichtigen Thaten zu G. in H. nicht einen geringen auffruck oder nachtheyl erlitten vñ außgeſtanden habẽ ſoll / vnd daß gleicher geſtalt Henning C. ſeinen ſiebenden Beweißarticul nit auff das delictum oder furtum ipſum, ſondern allein auch auff eine bloſſe diffamation gericht / nemblich/ daß Peter S. in ſeinem Vatterland zu G. im H als ein offentlicher Dieb berüchtiget / ſolche diffamation vnd berüchtigung auch genugſam erwieſen/ſintemal

nicht einer/ſondern viel Zeugen/vnnd ſonderlich den 13. vnd 15. M Zeuge/beym 20. gemeynen fragſtück/ Item/der 3.4.6.7. G. Zeuge auff den 7. theyl Beweißartickel von ſolcher diffamation/ geſchrey vnd berüchtigung außtrücklich diſponirn/ſo kan doch ſolcher vorwurff gar leichtlich/ vnd ſonderlich mit dem innhalt ſolches articuls ſelbſt/vnd alſo per inſtantiam incontinenti gar wol verlegt vnnd abgeleinet werden/ alldieweil pro ratione daſelbſt incontinenti mit angehangen wirdt/daß er den allda articulirten Diebſtal begangen.

So hat ſich auch Henning T. außtrücklich vernemen laſſen er ſolte vñ wolte Peter S. dz noch vberweiſen vnd vberzeugen/darvor er alle ſein Gut zu nemen bedenckens/ wie von Peter S. in ſeiner intirten klag berichtet/ vnnd von Henning T. nicht verneynet wirdt/in maſſen dann auch Henning T. in ſeiner antwort vnd litis conteſtation ſelber ſagt/ er wolte ſeyn/ Peter S. Gut nicht nemen vnd deß vberwieſen ſeyn/ daß er jhn vberweiſen köndte/ welche wort dann auch in dem den 6. Julij Anno 79. publicirten Vrtheyl repetirt/vnd widerholt worden/ da doch beweiſen vnd
49 vberweiſen † nichts anders heyßt noch iſt/ quam conuincere aliquem non quidem inſimulationis vel diffamationis, ſed ipſius delicti, deß nicht allein auff die eygenſchafft deß Worts/ ſondern auch auff den communem vſum loquendi gezogen:

Quem penes arbitrium eſt & ius & norma loquendi.

ſecundum Horatium, vſque adeo, vt propriæ etiam ſignificationi verborum præponderet, *leg. librorum, §. quod tamen Caßius.* & ibi Dd. *de legat. 3. l. in vulgari, d. l. anniculus, de verb. ſignif.* & ibi not. Bart. *in l. non dubium, nu. 11. C. de legib.* & copioſe perſequitur hunc articulum Felin. *in proœm. decret. num. 1. cum aliquot ſeqq.* Damit aber deſto weniger hieran zu zweiffeln/ ſo wirt in der interlocutorien/welche den 10. Julij Anno 71. publicirt nicht geſagt/ daß Henning N. eine diffamation/bezichtigung oder gerücht/ſonder die angezogene delicta oder Vnthaten ſelbſt zubeweiſen nachgelaſſen/ dañ alſo lauté formalia verba, quippe quæ non de diffamatione, ſed de ipſiſmet prætenſis dictis loquantur, wider den Kläger zuerweiſen vnnd darzuthun/ ſo wirdt er auch mit ſolcher beweyſung in Sächſiſcher friſt billich gehöret vnd zugelaſſen.

So iſt auch ohne das klares Rechtens/ quod dif-
50 famatio † infamia vel mala fama hominis (quam infamiam appellat Bart. *in l. de quæſtione, § plurimam, numer. 5. de quæſtio.*) non poſſit probari per famam, ſed quod omnino dilucide probari debeat factum vel delictum ipſum, ex quo infamia vel diffamatio ortum ſuum vel originem duxit, quemadmodum in ſpecie vel in terminis potius ſcribit Bald. *in l. Caßius Longinus, a numer. 7 de ſenat.* fama, inquiens, ideſt, di-
51 ctum † gentium non facit probationem de infamia, hoc eſt, de læſa hominis dignitate.

Inmaſſen dann auch ad famam vel bonam vel malam, quæ alias infamia dicitur, legitime comprobandam gar viel requiſita, quæ enumerat Bartolus *in alleg. leg. de quæſtione, §. plurimum. de quæſtio.* & actor in duplicis ſuis, welche requiſita aber von Henning T. auch nicht erwieſen/deſſen man ſich ad acta, & præſertim dicta teſtium hiemit kürtzlich referirn thut.

Daß alſo Henning T. auch das prætenſum furtum, cuius inſimulauit Sempronium abſque vlla controuerſia nicht erwieſen noch dargethan/ſonderlich angeſehen/ weil auch L. P. H. nunmehr hochlöblicher vnd ſeliger Gedächtnuß ſelbſt/ vnd dann auch ſeiner Fürſtlichen Gnaden Statthalter/ Cantzler vnnd Räthe Peter S. offentliche vnnd anſehliche kundtſchafft oder recognition gnädiglich vnd günſtiglich auff die meynung mitgetheylet/ daß er Peter S. verſchiener zeit/ vnnd in dem daſelbſt benandten Jahr in hafft vnnd Gefängnuß zu G. kommen/ auß vrſachen/ daß er bey H. T. vor einen Jungen gedienet/ vnd bey einer nahme/ ſo gedachter H. T. von R. begangen/ mit geweſen ſeyn ſoll/ vnnd alſo nicht von wegen deß geſchehenen Diebſtals/ weil er aber ſolcher That vnſchuldig befunden/ daß er derwegen vnnd in anſehung ſeiner jugendt deß Gefängnuß ohne entgeltung vnnd vnverletzt ſeiner Ehren gäntzlich erlaſſen/alles nach fernerm inhalt ſolcher recognition/ deren Abſchrifften ſub literis D. vnd E. in der Gegenbeweiſung vorhanden/ vnnd von L. L. H. gnädiglich recognoſcirt worden/welcher Fürſtlichen recognition vnnd kundtſchafft billich vollkommener Glaub zugeſtallt vnd gegeben wirdt. Nam ſcriptum vel literæ
regum † vel ducum plenam fidem faciunt, ſi non 52
de iure communi, at ſaltem de conſuetudine, Martin. Laudenſ. *in tract. de princ. quæſt 379.* quæ quidem conſuetudo iure ſubſiſtit, *in cap. cum dilectus, verſicul. ſuper tertio, de fide inſtrument.* Idque tunc abſque dubio procedit, quando atteſtantur de facto ſuo proprio, vel etiam alieno coram ſe geſto, commodum tamen vel incommodum ipſorum (vt in propoſito noſtro) non concernente, Dd. *in cap. 1.* vbi Andr. de Iſern. *numer. 15.* & Matth. de Afflict. *numer 69. qui ſucceſſ. teneat. tit. 1.* & ſcribit Crauett *de antiq. temp. part. 1. §. non omitto, num. 57.* imo magis etiam quam multis notarijs, Iacob. Philipp. Port. *comm. concluſ. & regul lib. 1. concluſ. 27. in princip.* & Anton. Gabriel. *comm. concluſ. libro primo, concluſ. 2. numero ſexto.* Quibus in locis de hoc articulo pleniſſime explicant: imprimis vero ad factum proprium quod attinet, plenam fidem dubio procul meretur aſſertio non ſolum Regis: verum cuiuslibet ordinarij. *argum. leg. quæro, ad fin. de adil. ed. col. 1.* & tradit Anton. Corſet. *in tractat. de poteſtat. regia. quæſtio. octogeſima quinta.* Quin etiam epiſtolæ vel literæ non ſolum regis vel principis, ſed etiam alterius cuiuſcunque habentis poteſtatem legis condendæ, legis, inſtar obtinent, Bartol. *in l. Cæſar, de publican.* Iaſon *in leg. ciuitas, numer. 7. ſi cert. pet.* & Marc. Anton. Natta *conſil. 635. numer. 15. cum reliquis eiuſdem generis.* In caſu præſertim noſtro, vbi de exculpatione & de probanda innocentia agitur, in qua alias quoque leuior probatio & ſola quidem vnici teſtis depoſitio ſufficit, ſecundum ea, quæ ſuperius citata ac deducta ſunt.

Vnnd damit es darfür nicht zuachten/ als weren ſolche ſtattliche recognitiones vnnd kundſchafften/in werender Rechtfertigung allererſt auff einen ſchein procurirt vnnd zu wegen gebracht/ſo iſt die eine den dritten Februar. Anno 50. die andere aber den erſten Mart. Anno 57. datirt/ vnd wird ſonderlich in der rechten kundeſchafft de dato anno 50. außtrücklich gemeldt/daß J. G. F. vnd H. Peter S. auch vor der zeit ein recognition mitgetheylt/ vnd daß er ſeinem berichte nach in vergangenen Kriegßvbungen darumb kommen.

In maſſen dann auch L. L. H. als der obgemelten kundeſchafften ſelbſt recognoſcirt/in ſeiner Fürſtl. G. an Richter vnnd Schöpffen allhier zu L. gethanem

Schrei-

Schreyben/des datum ſtehet M. den 29. Aprilis Anno 79. Gnediglich berichtet oder bezeugt / daß in zeit dero von S. Fürſtlichen Gnadē beſchehener recognition faſt alle jhres geliebten Herren Vaters löblicher gedechtnüß geweſene Rhäte mit deren vorwiſſen / die mit D. vnd E bezeichnet / brieffliche vrkunden Peter S. damahls mitgetheylt worden/außgenommen den alten Cantzler H. E Todes verfahren / oder mit Tode abgangen (das ſich demnach auch auß dieſer vrſach etzniges in hangender Rechtfertigung beſchehenes expracticirens deſto weniger zuvermuhten) derwegen dann vergebens auch ohne das vor vnnötig erachtet würde / S Fürſtliche Gnaden jetzige Rhäte / ſo darumb kein wiſſenſchafft haben / darüber abhören zulaſſen.

So wird vber diß alles auch Peter S. nicht allein durch die abgehörte zeugen eines theyls/ſondern auch durch einen gantzen Rhat zu G. nach inhalt jrer recognition oder kundſchafft de dato den 3. Tag des Monats M .tii An. Domini 1546. diß zeugnuß gegeben/ daß er nit allein von frommen vnd daſelbſt benanten Eltern ehrlich geboren/ ſondern auch dieweyl er bey jnen gewohnet ſich ehrbarlich gehalten / auch mit guten wiſſen vnd willen abgeſchieden/vnd ſo viel von der 6 bezüchtigung.

Die ſiebende bezüchtigung iſt vngefehrlich dieſes inhalts/daß Peter N. H. N 17. Centner Specks vor eines erbahren Rhats Commiſſarius verleugnet/vnnd doloſe außgeſagt haben ſolte/dz er denſelbē in miſt geworffen/dagegen aber ſein S. M außgeſagt/ dz er im denſelben Speck in Rauch hengen/vñ nit in den Miſt werffen müſſen/deſſen er auch/ dz es alſo geſchehē/ vor gedachten H C. m miſſarius hette geſtehen müſſen.

Ob nu wol H. N ſeinen erſten beweyßarticul auff die angezogene verleugnung des Specks gerichtet/ ſo erkleret er ſich dannoch alſo ſelbſt/dz ſolche verleugnūg ſchlechts dahin gerichtet dz gemelter Speck verdorbē/ vnd auß P S befehlch von M. F ſeinen Melger von wegen des geſtancks in ſeinen miſt geworfen ſein ſolte. Vñ wiewol nū ſolcher articul vō etlichen war geſagt wird/ſo müſſen doch derſelben außſage nach dē inhalt des articuls in allewege verſtanden werden/ *arg. leg. ſi defenſor. §. qui interrogatus. de interrog. act. l. vt reſponſum. C. de tranſact. §. præterea. Inſtit. de inutilib. ſtipul.* & quod ſcribit Bald. *in l. 1. num. 1. C. de edilit. act.* & Iaſ. *in l. ſi ita ſtipulatus. § Chryſogonus nu. 42. de verbor. oblig* inmaſſen ſich dann auch die zeugen ſelbſt alſo erklären/vnd ſonderlich ſagt der 8. zeuge auffs dritte Fragſtück des 3. beweyß articul nicht ohne vrſach / Peter N habe den Speck nicht gahr verleugnet / ſondern vorgeben/daß derſelbe nicht tüchtig geweſen/ vnnd in den Miſt geworffen were worden/derwegen er dem Producenten/ (ſcil. Henning N.) in der Rechnung nichts geſtehen/ ſo deponiret auch der eilffte zeuge auffs 12. Fragſtück des erſten beweyß articuls / er wüſte ſich nicht anders zubeſinnen / dann dz die Faß zu füllen geweſen/ dann einer vorgewandt/des Specks wer mehr,/der andʳ aber es were deſſelben weniger geweſen / derwegen jme dem Zeugen außgefallē/wie viel Centner dem Zeugführer geſtanden/oder verleugnet worden / vnd auff dieſelbe meynung in effectu deponirt auch dieſer Zeug auff den 2. gegen beweyß articul /da er primus teſtis in ordine iſt / welches orts er ſagt reproducent vñ alſo P. N. hette vorgewandt/dz jm viel abgangen/weyl er den Speck ſchaben vnd reinigen müſſen/ auch eins theyls gar hinweck in dē Miſt hat werffen laſſen/ ſo ſagt gleicher geſtalt auch dʳ 7. Zeuge in dʳ gegenbeweyſung den 2 articul reprobatorium (nemlich dz eines abganges des Specks zu dʳ zeit (ſc. der vorgeweſenen handlung) erwehnet worden/ aber nit die gantzen 17. Centner damahls/ als dz ſie in den miſt geworffen ſein ſolten / angeben) wahr ſein/addens dann wie damahl berichtet/ were etlicher Speck in den Rauch gehangen worden.

Vnd ob nun wol der 17 Zeuge beym 11. Fragſtück des erſten articuls anzeygt/daß Peter N. H. N. darumb keinen Speck geſtehen wollen / weyl derſelb gahr verdorben/vnd er jn in den miſt werffen müſſen/vnnd dann auch ferner auffs 1. Fragſtück des 2 beweyß articul außſagt/daß er darbey geweſen/ als er ſc. Peter N. dem Producenten den Speck verleugnet vnnd geſagt/dz an demſelben durchauß nichts guts geweſen / ſo iſt dānoch dißfals *cluſis* teſtibus, welche anders vom handel reden/mehr zuglaubē *l. 3. § eiuſdem. in verb. alias numerus teſtium.* & not ibi Dd. *de teſtib cum ſimil.*

Können demnach bey vns nit befinden / daß H. N. wie recht/erwieſen/ als ſolte jhm Peter N. den Speck ſimpliciter verleugnet haben.

Den Fall aber zu ſetzen/ wann gleich gebührlich erwieſen/ dz P. N. H. N dē Speck gänglich verleugnet/ vñ geſagt/dz an demſelbē durchauß nichts guts geweſen/vñ gar in dē miſt geworffen werdē müſſen/ſo folgt dannoch nit alsbald daraus dz er ſolches (wie jm H. N ſchuldt gibt/doloſe außgeſagt / cum dolus † mi- 55
nime præſumatur, ſed probatione modis omnibus indigeat *l. quoties § qui dolo. de reg. iur. & c. 3. de renuntiation. libr. 6.*

Nun iſt aber ſolcher geziehener dolus vel machinatio fallendi ac decipiendi auch gar nicht erwieſen/ dann ob wol M F der 2 Zeuge auff den 1. beweyß articul außſagt/daß er den Speck wegen des geſtancks in miſt zu werffen befohlen hat / ſolches auch vor der zeit eines ehrbarn Rhats Commiſſarien gleicher geſtalt alſo berichtet/inmaſſen er auff den 2. vnd 3. beweyß articul deponirt/ daſelbſt es dann auch der eine geweſene Commiſſarius M. G. tertius teſtis in ordine, vnd etliche andere Zeugen auch außgeſagt/ſo iſt dannoch M. F. in ſeiner depoſition, vnicus & ſingularis, & ꝙ conſequens eſt non probat, *c. veniens, c. licet vniuerſis. & c. licet ex quadam. de teſtibus. & l. teſtium. Cod. eodem titul. cum reliquis eiuſdem generis ad idem propoſitum ſupra allegat.* imo tantum abeſt, vt vnius teſtis dictum aliquid probet, vt dubitationem etiam inducat, adeoque rem multo incertiorem reddat. Boer. *deciſ. 211. & iſta materia feudorum nu. 16.* So reden auch die andern zeugen nicht de eo, quod propr o ſenſu perceperunt, ſondern allein von dem/was ſie vom berhürten M. F. vnd alſo de auditu alieno, & quod conſectarium eſt, conſimiliter nihil probant. Bart. *in l. 2. §. Labeo, nu. 4. de aqua plu. arcend.* Idem Bart. & præterea Bald. *in d. l. teſtium. C de teſtib.* & P nor. *in alleg c. licet ex quadam, nu. 1. cum 2. ſeqq extra eod. titul. cum ſimilib.*

Iſt demnach nun mehr mit guten beſtendigen Rechtsgründen vnd Texten nach der länge gründlich außgeführet/daß H. N. der ſtücke oder vnthaten/dero er in ſeiner gethanen antwort oder litis conteſtation (dann die newen bezüchtigung/ welche eines theyls in ſeinen beweyß articuln / eines theyls aber ſonſten in vlteriori proceſſu mit eingeſtrewet ſind / hiehero nicht gehörig / wie darunten in gelegener zeit ferner ſoll gemeldet werden) Peter S inſimulirt vnnd beſchuldiget / keine vberall / wie recht / dargethan noch erwieſen / da er doch ſich ſolches alles darzuthun erboten. Is n. qui ſe vel tacite, vel expreſſe (vt in propoſito noſtro) aſtrinxit ad probādum plura, videtur feciſſe

connéctionem, quod oĩa omnia probet, feratur ſen-
tentia pro aduerſario. Dd. *in cap. licet cauſa* vbi Panor.
num 32. poſt. med verſ. moueor autem. & Felin. *num.* 43.
de probat. vnd daß demnach in vnſerm fall Peter S.
reſpondiret primo loco recht vnd wol ad partem mit
getheylten Rechtſpruch / daß beklagter die im anfäng-
lich in gemeyn zugemeſſene / vnnd folgends in ſeiner
gethanen antwort ſpecificirte vnthaten / welche zuer-
weyſen / er gutwillig auff ſich genommen / vnnd jhme
nachgelaſſen / wie zu Recht gnuegſam nicht erwie-
ſen.

Darauß dann ferner nothwendig erfolget / das
Henning N. als der Peter N. ſolcher vnthaten gezie-
hen / vnd jhm doch derſelben (inmaſſen er ſich vermeſ-
ſen / auch ſelbſt guthwillig darzu erbotten / wie recht / nit
vberwieſen noch vberzeugt) vielgemelten Peter S.
vnrecht gethan / vnd iniurien zugefügt / vnd derwegen
billich in Straff zu nehmen / wie in obgedachtem vn-
ſern Rechtsſpruch ferner gemeldet.

Dann ob wohl offtgemelter Henning C. alsbald
im eyngang ſeiner litis conteſtation proteſtiret / daß er
animo litem (doch citra animum iniuriandi) affir-
matiue zu conteſtiren / die daſelbſt erzehlte bezüchtigũg
herfür zu bringen bedacht / ſo ſeyn dannoch ſolche in-
ſimulationes an jhnen ſelbſt alſo geſchaffen / vt per ſe
iniuriam irrogent, quæ quidem iniuriæ illatio, ſicuti
per antegredientem honoris præfationem non ex-
cluditur, ſic maximo & certiſſimo eſt argumento,
quod Henning N. nihil ſibi minus curæ & cordi eſ-
ſe paſſus fuerit, quam honorem & exiſtimationem
S. vt proinde talis proteſtatio haudquaquam eum
releuet, quo minus iniuriarum conueniri poſſit. *l. ſi
quis extraneus. in princip.* vbi Dyn. & Bart. not. *de acquir.
hered.* per textum *l. ſi non conuicii. Codic. de iniur.* refert
& ſequitur Alciat. *in l. deteſtatio. de verbor. ſignif.* & Iul.
Clar. *lib. 5. ſententia. § iniuria. verſic. ſed pone* qui in ean-
dem ſententiam eum quoq; ipſum, quem modo di-
ximus, Bartol. alleg. *in l. non ſolum. §. morte. num. 47.*
de oper. nou. nunt. ſubiungens in facti contingentia ſic
iudicatum fuiſſe, ſecundum Guido. Papæ *deciſ.* 465.
Et non immerito quidem, cum eiuſmodi proteſta-
tio ipſimet actui vel irrogationi iniuriæ directo ad-
54 uerſetur: Proteſtatio autem † actui vel facto con-
traria nihil releuet, Bartol *l. 1 nu. 16. C. de litis conteſtat.*
per text. *c. cum M Ferrarienſis. de conſtitut. c. ſi ſolicitudinem.
de appellat.* vtpote quæ bene caueat, ſed male ſuſpet.
quemadmodum ſcribit Bald. *conſ. 9 ad fin. libr. 1.*

Wiewol aber auch gemelter Henning C. in berür-
ter ſeiner litis conteſtation, nach dem er die vnthaten /
deren er Peter S. bezüchtiget / mehrers theyls erzehlet
gehabt / dieſe verba formalia gebraucht / derwegen be-
klagter Henning N. doch citra animum iniuriandi
geſetzt / dauon er proteſtirt / nit allein des S. Hab vnd
Gut jhm nicht wündſchen noch nehmen wolt / daß jm
nachgeſagt / vnd wieder jn erwieſen werden ſolte / daß
er mit vnrichtigen Rechnũg jemands jemals vorgan-
gen / ſo können jhnen dennoch dieſe ſeiner multo ma-
xima ex parte gethanen antwort daſelbſt ſubiungiret
vñ nachgeſetzte wort (doch citra animum iniuriandi)
abermahl vnd noch weniger / dann die / welche er der li-
tis conteſtation (wie droben gemeldet) præmittirt / ab
actione iniuriarum releuirn oder entſchuldigen / ſin-
temahl die proteſtationes, ſo fern ſie anders vere ac
proprie dieſen namen / auch jhre rechte wirckung ha-
ben ſollen / dem actui nit ſubiungirt oder nachgeſetzt /
ſondern in alle wege præponirt vnd vorgeſetzt werden
müſſen / tum ratione nominis: nam præpoſitio
(*pro*) anticipationem † temporis arguit & ſignifi- 55
cat, tum etiam vi & natura ſua. Cum proteſtatio ni-
hil † aliud ſit, quam oratio quæ declarat, quo ani- 56
mo aliquid facturi ſimus in futurum. Alciat. *in d. leg.
deteſtat. de verb. ſignif.* cui illud quoq; conueniens eſt
& conſentaneum, quod ſcribit Bald. *in l. pacta nouiſſi-
ma. num. 7. ad fin. verſ qua diſtinctio. Cod. de pact.* omnem
proteſtationem, inquiens, ſui natura redigi in fu-
turum.

Wiewohl aber auch vielberürter Henning N. fer-
ner zum ende ſeiner gethanen antwort vnd litis con-
teſtation, vnd dann auch in ſeinen replicis circa prin-
cip. weyter fürwendet / daß er Peter S die beſchehen
inſimulationes zu bezüchtigung vnd fürwürffe nicht
animo iniuriandi zugemeſſen / ſondern dz er höchlich
darzu gedrungen vnd verurſacht ſein ſolte / vñ es auß
dringender noth zu außführung ſeines wohlbefügten
Rechtens / vnd zu beforderung vnnd eynbringung ſei-
nes außſtandts wieder Peter S erregen vnd anziehen
müſſen vñ derwegen verhoffe / er hab nach gelegenheit
dieſer Sach ſolches nicht animo iniuriandi fürge-
bracht / auch derhalben gantz vnd gahr nichts verbro-
chen / ſo iſt dannoch nichts deſto weniger ſolche friuo-
la excuſatio gahr nicht erheblich / ſintemahl Henning
C in dem daß er Peter S. crimen falſi, furti, vnnd
dergleichen delicta mehr vorgeworffen / nichts weni-
ger gethan / dann daß er dardurch ſein angezogenes
Recht befordert oder außgeführt haben ſolte / ſondern
hat viel mehr per eiuſmodi exprobrationem, vel in-
ſimulationem talium delictorum gemeltẽ Peter S.
iniuriam infeiret, vnd vnrecht gethan / cum talis ob-
iectio criminum per ſe manifeſtã contineat ac præ
ſe ferat iniuriam, & omnis iniuria † cum animo in- 57
iuriandi cenſeatur coniuncta. Cuiuſmodi enim ſunt
verba, † talis quoq; præſumitur eſſe animus loquen- 58
tis & iniuriam inferentis, *leg. ſi non conuicii.* & ibi Dd.
nempe Bald *num. 1.* & Salycet. æque *num. 1 ad fin. C. de
iniur.* per verba, inquiens, quæ ſui natura ſunt iniu-
rioſa, præſumitur animus † qui per exteriora colligi- 59
tur. *l. non omnes §. à Barbaris. de re militari & l. dolum. C.
de dol. cum multis ſimil.* Huc accedit quod generaliter
dici ſolet:

Omne male factum † praue præſumitur actum. 60

l. 1. & ibi Dd. *C. ſi quis imperat. maledix.* Item: quod
quilibet talis eſſe † intelligatur, qualis demonſtra- 61
tur ipſius animus vel factis vel verbis. *l. Labeo. verſ. id
Tubero. de ſupellect. legat. l. reprehendenda. C de inſtitut. &
ſubſtitut. cum ſimil. ad idem propoſ ſupra alleg* & per Boer.
conſ 4. ſi quis animo iniuriandi. num. 3 & quod denique
iniuria non præſumatur per ridiculum vel iocoſe,
ſed potius iniuriandi animo dicta, Lancellot. Conr.
*in Prat. & curia. iuriſta. lib. 1. c. 9. §. 3 & 4. de iniuriantibus.
num. 5 & in templo. omn. iud. part. 1. fol. 29. concluſ.* 17. Ex
eoque fit, quod is qui iniuria aliquem affecit, non
poſſit ſe tueri, dicendo: quod non habuerit animum
iniuriæ inferendæ. propterea, quod omnis iniuria,
(vti paulo ante dictum ac comprobatum eſt) in du-
bio vtique iniuriæ faciendę animo cenſeatur eſſe, p-
lata. Ita in ſpecie vel potius in terminis, vt dici ſo-
let, ſcribit Iul. Clar. *libr. 5. ſententiar. § iniuria. verſicul.
Quæro nunc.* vbi hanc ſententiam communiter rece-
ptam eſſe teſtatur ſecundum eos, quos ibidem com-
memorat iota noſtri interpretes. Nec ſane iniuria,
nam cum is, qui iniuriam intulit, præſumptionem
iuris contra ſe habeat, quod iniuriam doloſe animo-
que iniuriandi effutierit, adeoq; eius, qui iniuriam
accepit, ipſo iure fundata ſit intentio: conſequens
eſt, vt

eſt, vt iniurians ſi non conuicii conſilio atq; animo ſe quid iniurioſum dixiſſe contendat, idipſum probare neceſſe habeat, teatus eſt manifeſtus *in all. l. ſi non conuicii. in prin.* & annot. inibi Dd. imprimis autem eleg. gl. *in verb. probare potes.* Poſtquam enim textus ibidem dixerat: ſi non conuicii cõſilio te aliquid iniurioſum dixiſſe, probare potes, ſubiungit ibidem gloſſ. Tibi enim incumbit hoc onus, quia præſumitur te animo iniuriandi hoc dixiſſe. Quia verba ſic ſe habent, & tradit Salyc. *num.* 1.

Illudque ipſum in caſu potiſſimum noſtro locum habeat, neceſſe eſt, vbi de perſeuerantia & obſtinatione iniuriandi in perſona Caii ſatis ſuperq; cõſtat. Non ideo ſolum quod paſſim in actis veteres iniurias ſæpiſſime repetat atque inculcet: verum etiam quod eaſdem nouis inſuper iniuriis toties accumulet atq; aggrauet. Ex qua quidem crebra repetitione, inculcatione & cumulatione animus iniuriandi tanto liquidius & euidentius perſpicitur, cum repe-
62 titio & frequentatio † actuum arguat mentẽ & voluntatem magis enixam & deliberatam *gloſſ. fin in c ſi quis priuatum* 2. *q* 3. & not. Bald. *in qu. Schiſma.* § *ſed in contrarium. n.* 7. & 8. vt non immerito Imperatores Diocletian. & Maximinianus *in all l. ſi non conuicii.* reſponderint, eum qui iniurias in alium dixerit, non aliter à calumnia defendi, quã ſi probare poſſit, ſe non conuicii conſilio aliquid iniurioſum dixiſſe.

Ex quo textu primum infertur, quod ſimplici aſſertioni H. N. prætendentis ſe P. N. illa, quorum eum inſimulant crimina & delicta, iniuriandi animo nõ obieciſſe vel improperaſſe, nullo modo fides ſit adhibenda: cũ appellatione probationis (quã Imperatores in illa ipſa *l ſi non conuicii.* deſiderant) vere proprieq; loquendo, non niſi plena veniat probatio. Bal. *in l. per hanc* a 1. *ad fi. C. de temp. appell.* vbi eleganter dicit: probationẽ obſcuram eſſe nullam, ſemiplenam, ambiguam, illam autem, quæ clara ac perfecta ſit, probationem proprie definit. Et ſcribit idem Baldus *in c.* 1 *n.* 1. *ſi de inueſtit. int. dom. & vaſal. lis oriat.* & quod cõſequens eſt, minime ſufficiat aſſertio partis aduerſæ, vtpote quæ nomen probationis non meratur. Bald. *c.* 1. § *conuenticula. de pac. iur. firman.* Alex. *in l. at prætor.* § 1. *num.* 22. *de re iudic.* & Iaſ. *in l. ſi conſtante. in princip. num.* 126. *ſol. matrim.* & in ſpecie, quod ad hoc vt verba iniuriam præ ſe ferentia, non cenſeantur animo iniuriæ, ſed iocoſe vel aliter dicta, non ſufficiat confeſſio vel aſſertio partis, ſcriptum reliquit Iacob. de Bel. *in pract. iudicial. crim. rub.* 1. quæ inſcribitur *de iniur. verſic. quod dictus reus. num.* 1. quem refert & ſequitur Lancel. Conr. *in templo omn. iud. part.* 1. *conſil.* 17. *nu.* 15. & *in Prætor. & curia. breuia. lib.* 1. *c.* 9. § 3. *rub. de iniuriantibus num.* 4. *in fin. cum ſeq.*

Secundo cum Imperatores in ea ipſa, quam modo citauimus, *l. ſi non conuicii* hoc caſu ab iniuriante probationem exigant, ex eo porro ſequitur quod Caius prætendens ſe Sempronium eorũ, quæ ſupra diximus, criminum & delictorum non iniuriandi animo inſimulaſſe, minime eſſet audiendus, etiãſi illud ipſum non ſimpliciter, ſed iureiurando etiam ſancte præſtitu aſſeuerare paratus eſſet. Cum aſſeueratio partis quantumuis etiam iurata indigna ſit, quæ vel probationis nomine veniat, vel iure ipſius cenſeatur. Bald. *in dict. c.* 1. § *conuenticula. de pac. iur. firmae.* & Iaſ. *in leg. ſi conſtante. in princ. nu.* 26. *ſolut. matrimon. cum ſimilib.* Idq;
63 ratione non caret. Cum iuſiurandum † vel aſſertio iurata non ſit probatio, ſed releuatio potius ab onere probandi. *l. cum quis. in princip. de iureiuran.* per quem textum ita ſcribit Bald. *in l. vnic. num.* 47. *C. de ſentent. quæ pro eo quod inter. profer.*

Tertio contra eum, qui alteri iniuriam dixit, nititur præſumptio iuris, quod eiuſmodi verba iniuriæ inferendæ animo fuerit prolocutus, ſæpe *d. l. ſi non cõuicii.* vbi gl. *in verb. probare potes.* Cyn. *nu.* 1. Bald. *nu.* 1. & Salyc *ſimil. nu.* 1. *ad fin.* Porro autem certi exploratiq; iuris eſt, quod de iis etiam, quæ in voluntate & animo conſiſtunt, ſtandum non ſit iuramento cuiuſq; quando contra eum nititur vel militat præſumptio iuris. Ita notabiliter ſcribit Bart. *in l. inter omnes.* § *recte. nu.* 3. *verſ. tamen breuiter poſſumus dicere. de furt.* Alex. *conſil.* 71. *videretur prima conſideratione. nu.* 5. *lib.* 1. latiſſime Fel. *in c.* 5. *nu.* 18. *cum ſeq. de conſtitut.* vbi permulta in eãdem ſententiam allegat, & Matth. de Afflict. *in c.* 1. § *ſi vaſallus.* 2. *nu.* 7. *ſi de feud. defunct.* ad quos recurrere poterunt, qui latiorem huius articuli explicationem deſiderãt, nobis ſat fuerit digitum (vt dici ſolet) ad fontem intendiſſe. Nam ſi aliter diceremus, futurum eſſet, vt delinquentes, facinora ſua non raro impune ferrent. Cum verbi gratia, fur ſemper eſſet prætenſurus, credebam dominum contrectationem rei ſuæ facile permiſſurum, & is, qui alteri iniuriam intulit, non feci animo iniuriandi. Bartol. *in dict.* § *recte. num.* 3. *circa princip.* vbi illud, quod modo recenſui exemplum de fure adducit. Et pertinet eodem text. *in l. pen. in prin.* iunct. ibi gl. *in ver. præſumptione. de eo quod met. cauſ.* quo in loco cum I C. reſponderit, quod is, qui metum allegat, † præſumptioni in contrarium 64
nitenti, apertiſſimas violentiæ probationes opponere debeat, admonet inibi gl. quod præſumptio duriori probatione oneret. Cum alias (inquiens) apertiores probationes habere quis debeat, quam in ciuilibus. *l. metem. C. eod. tit.* Hic apertiſſimas debet oſtendere vel habere in ſuperlatiuo. Et ſubiungit porro: ideoq; nec ſacramentum (notetur) deferri poterit propter talẽ præſumptionem aliis ẽt probationibus deficientib. Quocirca, cum Caius non vnam aliquam, ſed q̃ plurimas iniurias in Semproniũ dixerit, ſicq; coniectura & præſumptione iuris omnino fiat probabile, quod eaſdem animo iniuriandi in eum effuderit. *d. l. ſi non conuicii.* vbi gl. & Dd *C. de iniuriis*, vbi cum multis ſimilibus in eandem ſententiã ſupr. allegat. Conſequens vtiq; modis omnib. eſt, ipſius nõ tantũ ſimplici, verũ ẽt iuratæ aſſertioni ſtandũ non eſſe, quod eiuſmodi iniurias, multoties pſertim ſtudioſeq; adeo repetitas, & nouis inſup iniuriis multifariam cumulatas, citra animum iniuriandi (vti prætẽdit) in eundem, quem dicimus, Sempronium effutierit.

Et ſi forte quis dixerit iure noſtro ſpecialiter proditum eſſe, q̃ de iis, quæ conſiſtunt in animo, intellectu vel conſcientia ſtari debeat aſſertioni noſtræ cum iuramento. gl. eſt notabilis & ſingularis *in* § *ſed iſta, verſ. namq; ſi cui.* vel vt alii allegant *in* § *alia. in verb. dixit. verſ. Quinto quod* & ſcribit Iaſ. *in all.* § *ſed iſta. n.* 88. & 97. *Inſt. de act.* & Lancel. Conr. *in temp. omn. iud. part.* 2. *conclaſ.* 52 *num.* 6. Reſpondemus duobus modis, & primo quidẽ pernegamus nobis hic de iis ſuſceptam eſſe diſputationem, quæ in ſolo animo, intellectu & conſcientia conſiſtunt: cum imo Caius non conſtiterit in terminis nudi intellectus & animi, ſed multiplices iniurias in Sempronium effuderit, eoq; ipſo animum ſuum, quo pacto is in eundem Sempronium afficeretur, male ſcilic. & iniurioſe abunde ſignificauerit. Si quidem verba idcirco inuenta ſunt, vt voluntatem & animi noſtri ſententiam indicarent. Cicero *in Oratione pro Cæcinna.* Eſt

enim

65 enim mentis interpres † oratio. idem Cicer. *libr.1. de*
66 *legibus*. nemoq; id dixiſſe † cenſendnseſt, quod non
prius mente agitauerit. *l. Labeo, verſ. id Tubero. de ſupel.*
legat leg. Nepos Proculo, & ibi Alciat. *in verb. ſenſit. de verb.*
ſignificat. & Dd. *in leg ſemper in ſtipulationibus.* vbi Dec.
num 4. de regul. iur. vt non immerito Caſſiodorus di-
67 xiſſe videatur, nullum † apertius atque ſignificātius
eſſe mentis noſtræ teſtimonium, quam qualitatem
inſpectam verborum, quod dictum refert Bald. *in*
rub. vel (vt quidam legunt) *in c.1. extra de teſtib.* Idem
Bald. *in cap. ſuper literis nebis. num. 11. de reſcript. & in leg.*
voluntatis. in fin. Cod. de fideicom. Iaſ. *in l.3. nu.3. intellect.2.*
C de liber. præterit. & Thom. Gram. *voto 23. num. 8. cum*
ſimilib. vt proinde verba per Caium hoc caſu prolata,
cum ipſa per ſe iniuriam abſq; vlla controuerſia præ
ſe ferant ac ſignificent, dubio procul animum quo-
que ipſius iniurioſum liquidiſſime arguant, ſæpe all.
l. ſi non conuicii.

Vnnd iſt ſonderlich darauff wohl acht zu haben/
quod Caius verbis vſus fuerit, non dubiis quidem,
obſcuris, vel ambiguis, cuiuſmodi in materia inin-
riarum ſunt verba indifferētia, quæ tam in bonam,
quam in malam partem accipi poſſunt: veluti cum
Veneti dicunt; *quod fatui ſint aſtrologi.* Salyc. *in l. ſi non*
conuicii. num. 4. C. de iniur. vel Hiſpani; *tu es bonus vir, tu*
es bona mulier. Pet. à Pla. *epitom. delictorum lib.1. c.1. nu.12.*
& 13. ſed verbis manifeſtis, claris & ſignificantibus,
improperiando ſcilicet & obiiciendo ei, quem ſæpe
nominauimus Sempronio crimen falſi, furti & alia
quædam delicta, quorum denominationes non ni-
ſi in deteriorem partem accipi, ſineque iniuriandi a-
nimo intelligi nullo modo poſſunt, adeoq; declara-
tionem vllam vel ſimplicem, vel iuratam non ad-
mittunt, *argumen. l. ille aut ille. de leg. 3. & l.1. in fin. de dote*
prælegat.

Secundo reſpondemus illud, quod paulo ante ci-
tauimus dictum de iis, quæ conſiſtunt in animo &
voluntate noſtra iuratæ aſſertioni noſtræ ſtandum
eſſe, tunc demum procedere, quando nulla ſubeſt
præſumptio iuris contra aſſerentem, ita in ſpecie re-
ſpondet Bartolus *in dict. l. inter omnes. § recte. num. 3. in*
fin. de furt.

Tametſi igitur maxime in propoſito de illis ſer-
mo inſtitutus eſſet, quæ in voluntate, ſolo animo vel
intellectu conſiſtunt (cuius tamen contrarium pau-
lo ante comprobauimus) tamē adhuc Caii aſſertio,
quantumuis etiam iurata, haudquaquam eſt admit-
tendā. Cum ob iniurias Sempronio multifariam il-
latas ac repetitas, multis itidem nominibus præſum-
tio iuris (qua tales iniurias animo & effectu iniurian-
di in eum dixiſſe intelligitur) contra ipſum nitatur
ac militet, ſecundum ea, quæ ſupra copioſe iam de-
duximus. Quorum repetitione dedita opera ſuper-
ſedemus, ne actum agere videamur. Et de tertio ar-
gumento hæc quidem hactenus.

Quarto, cum ex verbis cum iniuria coniunctis a-
nimus etiam iniurioſus præſumatur, ſæpe *dict. l. ſi non*
conuicii. ac porro Caius non modo litem affirmatiue
conteſtando, varias & multiplices iniurias in Sem-
pronium dixerit, verum etiam aliquoties eaſdem
repetierit, ac inſuper etiam in proceſſu cauſæ vete-
res iniurias nouis cumulauerit & adauxerit: Proin-
deq; de perſeuerantia & obſtinatione animi eius in-
iurioſi plus ſatis conſtet, conſequens quidem certe
eſt, eiuſmodi iniurias plene & perfecte iam nunc pro-
batas eſſe. Cum certi & manifeſti ſit iuris, quod præ-
68 ſumptiones † legum ipſæ per ſe liquidiſſimæ dican-
tur probationes. *l. quidam teſtamento. de vulgar. & pupil-*
lar. ſubſtitut. l. licet Imperator. & ibi Iaſ. *de leg. 1. l. ſi quis lo-*
cuples. de manumiſſ. teſtam. c.1. & ibi Panorm. *de Cler. non*
reſidentib. & c. cum dilecti. & ibi ſimiliter Panorm. *de do-*
nat. l. ſi tutor petitus. iunct. gloſſ. fin. *C. de peric. tut.* & Dec.
conſ. 54. num. 3. cum ſimilib. vſq; adeo, vt ea, quam dici-
mus, præſumptio iuris in omnibus & per omnia ve-
ræ probationi æquiparetur, ſatiſque etiam ſit ad vi-
ctoriam reportandam. Alciat. *in tract. præſumptionum,*
part 3. in princip. num. 3. & 4.

Quod ſic conſtitutum eſt, illud porro clari etiam
& expediti iuris eſſe conſtat, quod tunc quando de-
lictum probabile vel probatū iam eſt purgatio, (de
qua in effectu iam loquimur) nequaquam inducen-
da ſit vel admittenda. *c. ſi quis in gradu.* & ibi Panorm.
in princip. de purgat. can. Quod vt eo planius intelliga- 69
tur, ſciendum eſt, multos eſſe gradus † probationis
& inueſtigandæ veritatis. Et primus quidem gradus
conſiſtit in ſuſpicione vel credulitate, quę ex leui in-
dicio vel argumento promanat, & iudicis animum
aliqua ex parte monet illa quidē, vt in alterā partem
fiat propenſior & procliuior: tanti tamen momen-
ti & ponderis inſtar non obtinet, vt iudicis dubita-
tionem & ancipitem cogitandi curam, ex conflictu
partium eidem allatam eximere poſſit, & de hac
ſuſpicione loquitur textus *in l. in lege Aquilia. § ſi dele-*
tum. ad leg. Aquiliam. ſecundus gradus eſt opinio, in
quam iudex, ex euidentioribus argumentis poſtea
emergentibus adducitur, ita tamen vt non nihil du-
bitationis etiamnum relinquatur. Tertius & vltim[us]
gradus eſt, quando iudex certis ac firmis rationibus
vel argumentis motus, in eandem ſententiā deſcen-
dit, vt in alteram partem abſque vlla dubitatione ſit
inclinatior. Et hic gradus nihil aliud eſt, quam per-
fecta credulitas vel plena probatio, & hos probatio-
nis gradus Dd. paſſim erudite & luculenter explicāt,
veluti Bartol. *in l. admonendi. nu. 16. cum multis ſequentib.*
præſertim autem *num. 20. 21. 22. & 23. de iureiurand.*
vbi ad hanc ſententiam comprobandam eleganter
inducit text. *in l.3. § eiuſdem quoq; principis. de teſtib. & l.*
1. poſt. princ. de quæſt. Bald *in rubric. de controuerſ. inueſt. nu.*
1. Panorm. *in c. tertio loco. num. 11. de probat.* & Benedict.
Capra *concluſ. & reg. 65. § Notaris materia. num. 14. cum*
6. ſeqq.

Iam vero † ſuſpicionis (qua primum gradū pro- 70
bationis conſtare ſupra diximus) tria ſunt genera;
quædam enim eſt temeraria, quædam veriſimilis,
quædam denique violenta. Temeraria, vtpote o-
mnibus iuribus deſtituta omnino reiicitur: Veriſi-
milis probationem inducit: Violenta autem ad ſen-
tentiam vel condemnationem etiam ſufficit. *dict. c. ſi*
quis in gradu. iunct. gloſſ. fin. *de purgat. can.* & de iiſdem
tribus generibus ſuſpicionis explicat etiam Panorm.
in all. c.3. num. 11. ante med. verſic. dic ergo. de probat. remit-
tēs ſe porro ad ea, quæ de hac materia latius tradun-
tur *in c. literas. & in c. quanto. de præſumpt.*

Ex quib. perſpicuum ſit perfectam credulitatem
vel plenam probationem ad veritatem inueſtigan-
dam & inueniendam, multo plus afferre momenti,
quam ſimplicem ſuſpicionem, quantumuis etiam
veriſimilem, vtpote ex qua nemo ſit condemnan-
dus. *l. abſentem. verſic. ſed nec de ſuſpicionibus, de pœnis.* &
quod conſequens eſt, ſuperuacanee admitti purga-
tionem (quæ per eiuſmodi ſuſpicionem inducitur)
quam dictum alias plene vel probatum iam eſt (vt
in caſu noſtro) vel adhuc probari poteſt. *dict. c. ſi quis*
in gradu. & not. inibi Panorm. *in c. nos inter. in 2. notabil.*

per

per illum textum *eo.tit.* dicens: quod apparentibus accuſatore & teſtibus (qui ſcilicet crimen vel delictum probare intendant) infamato non ſit indicenda purgatio. Addens præterea ad idem propoſitum pertinere etiam textum *in c. cum dilectus eod. titul.* vbi in ſimili diſponitur, quod infamatus de notorio crimine ad purgationem non ſit admittendus, ſed condemnandus, *& in c. ad noſtram. de probat.* vbi text. eſt in hanc ſententiam: ſi probari poſſit reum deliquiſſe, probationem vel purgationem eius, quod non deliquerit, non eſſe admittendam, ex quo inibi ob-
71 ſeruat Panor. *num. 2. in vlt. notab.* quod purgatio † per iuramentum ſit ſubſidiaria, quippe quæ nunquam admittatur, quam diu legitimæ probationes ſubſunt vel haberi poſſunt, inducens in hanc quoq; ſententiam text. *in c. accedens de accuſ. & in c. de hoc. De ſimon.* & ſubiungit non multo poſt *n. 3.* ſi apparente probatione ſuper affirmatiua (vt hic, vbi de probatione affirmatiua iniuriarũ ex propria ipſiuſmet Caii aſſertione & affirmatiua litis conteſtatione abunde liquet) reus velit negatiuam probare per iuramentum purgationis, quod non debeat admitti. Quia (inquit Panorm.) iſta non eſt ſufficiens probatio, vbi poteſt cõſtare per legitimas probationes. Illud accedit, quod regulariter traditum eſt, præſtationem iuriſiurandi non eſſe admittẽdam, vbi alias plene vel probatum nunc eſt, vel adhuc probari poteſt *cap. 2.* & ibi Dd. *de probat. & art. 11. in fin. lib. 11. mru prouinc. Sax.* Cum præſertim eo in caſu, quo de affirmatiua probatione, & quod conſequens eſt, de veritate ipſa iam conſtaret, omnino timẽdum eſſet anceps vel manifeſtum potius periurium, ſi purgationis iuramentum aduerſus eandem admitteretur, quod quidem periurium, ne quando cõmittatur, iura noſtra ſummo ſtudio præcauere nituntur *l. videamus, in princ. verſ. grauis eſt enim.* & ibi Dd. *de iureiuran. cum ſimilib.*

Tametſi igitur tum in litis conteſtatione, tum etiam in replicis ſuis prætexat, ſe iniurias illas, quib. onerauit Sempronium citra animum iniuriandi, adeoq; non animo & affectu iniuriæ inferendæ dixiſſe, quia tamen præſumptio iuris, qua contrarium ſit probabile, vehamentiſſime contra ipſum nititur. *d. l. ſi non conuicii.* & annot. inibi communiter Dd. *C. de iniur.* conſequens eſt hanc prætenſam eius excuſationem friuolam penitus & irreleuantem cenſeri, minimeq; adeo admittendam eſſe. Iul. Clar. *lib. 5. ſentent. §. iniuria. verſ. quæro.* Quæro nunc, inquiens, an ille, qui iniuriam intulit, poſſit ſe tueri dicendo: quod nõ habuerit animum iniuriandi? Reſpondeo, quod non, quia omnis iniuria in dubio præſumitur facta animo iniuriandi, niſi contrarium probetur. Et ita concludunt omnes Dd. hæc ille, vſque adeo quidem, vt probatione affirmatiua apparente (vt in propoſito noſtro) non tantum ſimplex aſſertio, verum etiam iurata aſſeueratio vel iuramentum purgationis in contrarium admitteretur minime. *d. c. ad noſtram.* & ibi Panor. *de probat.* cum reliquis eiuſdem generis in hanc ipſam ſententiam copioſe allegatis.

Conſimiliter illud quoq; friuolum eſt, nihilque prorſus releuat, quod idem Caius prætẽdit, ſe neceſſitate cogente, iuriſq; ſui defendendi & promouẽdi, eiuſq; quod ſibi reliquũ fuerat, perſequendi gratia, ad illas, de quibus diu multumq; loquimur, iniurias deſcendiſſe. Quotus n. quiſq; eſt, qui non intelligat, neminẽ ius ſuum iniuriis inferendis tueri aut conſeruari poſſe? cũ neq; verecundiæ, neq; dignitati, neq; deniq; pietati cõueniat quicquã nõ iure facere. *l. pen. ad l. Iul. de vi priu.* Indeq; nõ immerito reſponſum ex-
ſtet, quod tueri † quiſq; ius ſuum debeat nõ iniuriam 72 committere. *l. 1. in fin. princ. quod vi aut clam.* Quinimo non ſolum falſa delicti alicuius inſimulatio, ſed veri etiam criminis & Reip. quidem pernitioſi obiectio, ex mero liuore, libidine & iniurioſo animo procedere intelligitur, quando (vt in caſu noſtro) nullã eius, quod in controuerſiã adducitur, negotii vtilitatem concernit. Quemadmodum notabiliter ſcriptum reliquit Didac. Couarr. *variar. reſolut. libr. 1. c. 11. num. 6. verſ. Tertio ad præmiſſa.* vbi porro etiam ſubiungit & infert, *verſic. Tertium ex his apparet, &c.* puniendum eſſe eum, qui aduerſarium in iudicio perſtrinxerit, exprobrans illi, verum etiam crimen, quod nihil ad proprii iuris comprobationem vel defenſionem pertineat. Ex hoc etenim, inquit, prauus animus deprehenditur, ideoque iniuriarum actione is tenetur. *leg. quiſquis. Cod. de poſtuland.* nec quicquam refert (ſubdit vlterius) expediat ne Reipub. an non id crimen palam notum fieri. Et reliqua, quæ ſequuntur, quo ipſo quidem nihil clarius ac ſignificantius, nihilq; ad propoſitum conuenientius dici vnquam, aut ſcribi poterat.

Sed etſi Caius Sempronio eas, quas ſæpe diximus iniurias, non ex liuore & libidine animi, ſed excipiendo obiecìſſet, quoniam tamen crimina illa & delicta, quorum eundem Sempronium inſimulauit, non probauit, nihilominus adhuc actioni iniuriarum eſt obnoxius ſecundum ea, quæ ſcribunt Iaſon, Dec. & Doctor. *in leg. fin. quod quiſq; iur.* Salycet. *in alleg. l. ſi non conuicii. num. 6. Cod. de iniur.* Ægid. Boſ. *in titul. de iniur. numer. 21.* vbi hanc ſententiam communiter receptam teſtatur, & Lancellot. Cont. *in prætor. & curia. breuia. libr. 1. c. 9. §. 3. titul. de iniuriantibus.*
numer. 16. & non immerito quidem, cum † veritas 73 conuicii non eximat iniuriantem à delicto & pœna illatæ iniuriæ. *leg. iuſtiſſimos.* quæ eſt *l. 3. Codic. de offic. rect. prou. leg. quiſquis. Codic. de poſtuland. & l. vnic. Cod. de famoſ. libell.* perquam enim durum & inhumanum
eſt, infamiam vel defectus † cuiuſque ſine cauſa de- 74 tegere. Thomas Grammat. *deciſion.* 57. *Magnif. Carolus. numer. 7.* per textum *leg. 2. §. ſed vbi quarta. Codic. quando & quib. quart. pars. libr. 10.* Quapropter etiamſi iniuria alicui obiecta eiuſmodi cõtineat delictum, quod notum eſſe Reipublicæ etiam expedit, attamen ſi falſum ſit, vel legitime non comprobetur, is vtique qui tale delictum obiecit, iniuriarum dubio procul tenebitur. Boerius *conſil. 4. ſi quis animo iniuriandi. numer. 36.* (vbi dicit, omnes Doctores in hoc conuenire) & *numer.* 46. Et Boerium porro ſequuntur Anton. Gomez. *variarum reſolution. tom. 3. cap. 6.* quod inſcribitur *de iniur. numer. 2. verſicul. dubium tamen eſt. verſic. ex quo infero. & verſicul. aduertendum tamen.* & Iulius Clar. *libr. 5. ſententiar. §. iniuria. verſicul. item quæro. & verſic. ſcias tamen opus eſſe, &c.* tametſi enim peccata nota eſſe & oporteat & expediat. *l. eum qui nocentem. de iniur.* nihilo tamen minus, qui criminis alicuius quempiam arguit, vt iram ac libidinem ſuam expleat, eo ipſo iniuſtus eſt, & à pœna iniuriæ haudquaquam immunis: ſicuti rectiſſime ſcribit Didac. Couar. *variar. reſolut. lib. 1. c. 1. numer. 6. verſ. tertio ad præmiſſa. & verſ. tertium ex his apparet.* & Petr. à Plac. *epit. delict. lib. 1. c. 1 pag.* 13. & 15. vt non immerito quidam reſpondiſſe videatur, iniuriarũ actionem dari, quantũuis verum etiam ſit conuicium. Oldr. *conſ. 57. conſueuit dubitari. nu. 4.* & ſcribit Lancel. Conr. *in temp. omn. iud. part. 2. qu. 22. num. 1. 2. & 4.* neq; enim ſufficit

veritas

veritas conuicii, ſed præterea etiam requiritur, vt ab-
ſit libido & voluntas iniuriæ faciendæ, ſicut ſcribit
idem Oldr. *in modo alleg. conſil. num.* 4. & Panorm. *in c.*
cum te. num. 19. *de re iud.* vbi præter alios textus ad hoc
propoſitum ſupr. alleg. adducunt etiam textum. *in l.*
3. C. *quemad. teſt. aper.* Sic enim in ſimili bonum & vti-
le quidem fuit Seruatorem noſtrum Chriſtum gra-
uiſſime toleratis cruciatibus mortem oppetere, cum
vulneribus eius omnes ſanari & morte ipſius ab æ-
terna morte redempti ſumus, nihilo tamen minus,
quoniam illi, qui cum cruce ſuffixerunt, maligne in
ipſum ſæuierunt, non immerito facti illius pœnas
dederunt. *c. relegentes.* 23. *quæſt.* 5. *& c.* 1. *de colluſ. detegen.* &
not. vtrobiq; Dd. Oldra. *d. conſ.* 53. *num.* 4. & Thomas
Grammat *in all. deciſ.* 37. *nu.* 8. Quandoquidem igitur
Caius eas, quas in Sempronium multifariam effu-
dit, quaſque probandas ipſemet ſponte ſua in ſe re-
cepit, iniurias, legitime non comprobauit, idcirco
rectiſſime à nobis reſponſum fuiſſe arbitramur, in
eum hoc nomine animaduertêdum eſſe. Cum præ-
ſertim is, qui crimen quantumuis etiam excipiendo,
cuipiam obiecit, nec tamen probauit, calumniari vi-
deatur. *l.* 1. *C. de aduocat. diuerſ. iud. c. qui non probauerit.* 2.
qu. 3. *& c. cum dilectus* quod eſt *c. fin. de calumniat. cum ſi-*
milib. alleg. per Old. *in prædict. conſ.* 53. *nu.* 10. Neq; enim
facilis quis eſſe debet ad temerariam iudicationem,
multoque minus ad iniurioſam inſimulationem, *l.*
75 *Iulianus. in fin princ. de act. empt.* boniq; viri eſt † tacere,
quod probare non poteſt *c. quia plerique.* 2. *qu.* 7. neque
enim ſatis eſt allegare quippiam vel aſſeuerare, niſi
legitime doceatur planumq; fiat. gloſſ. *in c. non eſt. in*
verb. quam allegat. de conſuetud. libr. 6. & Barbat. *in conſil.*
quodam ſuo. quod inter Conſ. Alexandri eſt. 55 *num.* 4.
libr. 4.

Ac licet is, qui in modum exceptionis acerbius
vel inclementius quiddam in alterum diſerit, non
videatur id animo iniuriæ inferendæ facere. Cum
exceptionem idcirco obiiciat, vt aduerſarium ab in-
tentione repellat, ipſeque condemnationem effu-
giat, non autem vt aduerſarius puniatur. *cap. cum dile-*
ctus. quod eſt *c.* 2 *de ordine cognit.* ideoq; præſumêdum
in dubio, quod iuris ſui potius conſeruandi & defen-
dendi, quam iniuriandi animo illud ipſum dixiſſe
intelligatur *arg. l. merito. pro ſoc. l. item apud. §. ſi cauſam.*
de iniur. & l. interpretatione, de pœn. & ſcribit Oldr. *in al-*
leg. conſil 53. *nu.* 8. ſi tamen obiectum crimen non pro-
bauerit, ſicque quod omnino conſequens eſt, calu-
mniari cenſeatur ſecundum ea, quæ ad hoc propoſi-
tum paulo ante adduximus, ex eo noua inſurgit &
exoritur præſumptio, quæ velut longe fortior, eam
quam modo diximus, priorem præſumptionem ſui
iuris conſeruandi tollit atque abſorbet. *argum. l. di-*
uus. de reſt. in integr. & c. cum inter ſeniorem. de elect. quin
etiam contra illum, qui aliqualem criminationem
alteri obiicit, duæ faciunt ac militant aliæ præſum-
ptiones, vna verborum, quæ ipſa per ſe mala ſunt &
contumelioſa, quæque adeo malignum eius & iniu-
rioſum animum liquido demonſtrant. ſæpe *d. l. ſi non*
conuicii. C. de iniur. Altera, quæ ex defectu probationis
exiſtit atq; promanat, quod ſcilic. crimen obiiciens,
nec tamen probans cenſeatur calumniari, vt paulo
ante diximus ac comprobauimus, & ſcribit Oldr. d.
ſæpe *alleg conſil.* 53. *num.* 9. *in fin. & num.* 10. vt proinde
minime putandum ſit præſumptionem vnicam &
quidem debiliorem à duabus præſumptionib. illiſq;
etiam fortioribus ſuperari. *l. non ſolum de rit. nupt. & c.*
tranſmiſſa. qui fil. ſint legit. c. Tuam. & ibi gloſſ. *de ſponſal.*

c. auditis. de crim. falſ. not. Bart. *in l.* 2. *num.* 12 *ad ſia quæ ſit*
long. conſuet. Bald. *in l. Pacamenius. de heredib. inſtituend.*
Iaſ. *in l. Titia. §. idem reſpondit* 2. *num* 8. *de verb. obligat.* Io-
an. Crot. *conſ.* 113. *nu* 9 & Matth. de Afflict. *in c.* 1. *§. in-*
ter filium. num. 6. *ſi de feud. defunct.* iunct. text *in §.* 1. *auth.*
de conſang. & vter. fratrib. & auth. itaq; C. commun. de leg.
& c. 1. *de treug. & pac.* & Oldrad. in illo ipſo quod mul-
toties iam allegauimus *conſ.* 53. *nu* 10. vt prætermitta-
mus interim Caium ea, quæ ſæpe iam diximus crimi-
na & delicta Sempronio non in modum exceptio-
nis, ſed ex violenti & iniurioſi animi libidine obie-
ciſſe, quemadmodum ſupra prolixe iam deduximus
& comprobauimus, adeoque etiam illa, quæ de cri-
minationibus excipiendo obieci, dici & tradi ſolent,
ad præſens inſtitutum hac etiam de cauſa minime
pertinere. Cum à diuerſis † vel diſſimilibus non re- 76
cte inferatur. *l. fin. de calumniat. l. Papinianus exuli. de mi-*
norib. l. naturaliter. §. nihil commune de acquir. poſſ. & l. in-
ter ſtipulantem. § ſacram rem. verſ. ſed hæc diſſimilia ſunt. de
verb. obligat. cum ſimilib.

Quod autem porro reſpondimus Caio irrogan-
dam eſſe mulctam pecuniariam arbitrio iudicis æ-
ſtimandam, atq; æq; communi inferendam vel appli-
candam, illud hanc habet rationem, quod Sempro-
nius in libello ſuo actionis iniuriarum, eiuſdemque
cóclusione talem pœnam complexus fuerit, adeoq;
iniuriarum ſibi illatarum nomine criminaliter ege-
rit. Dicitur enim non tunc ſolum de iniuria † crimi- 77
naliter agi, quando extra ordinem ipſi perſonæ pœ-
na corporalis infligi petitur. *l final de iniur.* verum et-
iam, quando ad multam nummariam arcæ commu-
ni vel fiſco (vti vulgo dici ſolet) applicandam agitur
ſecundum ea, quæ traduntur in *l.* 3. *in princ.* vbi gloſſ.
in verb. centum aureorum. & Bartol. *nu.* 1. *de ſepulch. violat.*
& late Iaſ. *Inſtit. de act. in princ. num.* 15. *&* 16. Qui qui-
dem agendi & condemnandi modus nouis etiam
Illuſtriſſ. & generoſiſſimi Principis E. D. S. A. &c. D.
N. C. conſtitutionibus (quæ vi & poteſtate ſpecialis
prouiſionis ad præteritos etiam caſus, & ad negotia
necdum deciſa extenduntur) ſpecialiter compro-
batur. Vt proinde nobis aliter faciendum non fue-
rit, quam vt eiuſmodi libello, ipſiuſq; petitioni con-
uenienter ac conſentanee reſponderemus. *l. vt fun-*
dus. commun. diuidun. l. fin. C. d. fideicomm. ff. libertatib. &
c. licet Heli de Simon.

Poſtremo cum Caius Sempronium non in illas
tantum criminationes vocauerit, quas in litis con-
teſtatione ſua ordine recenſuit, verum in articulis
etiam ſuis probatoriis, atq; inſuper in vlteriori cau-
ſæ proceſſu nouis eum iniuriis onerauerit, nempe,
quod exempli gratia, cognomen ſuum mutauerit,
quod reprobum vel adulterinum chalybem vendi-
derit, quod cum hæredibus Mæuii minus candide
& fideliter egerit, eoſq; domo paterna malitioſe de-
fraudauerit ac priuauerit, & ita deinceps, non abs re
facturi videbamur, ſi eiuſmodi recentes iniurias ab
iis, quæ in litis conteſtationem antea deductæ fue-
rant, ſeiungeremus. Cum enim Caius inſimulatio-
nem vel criminationem ſuam generalem Sempro-
nio primum obiectam, & in libello actoris compre-
henſam, poſtea in litis conteſtatione ſua criminibus
ac delictis quibuſdam ſpecialiter enumeratis, decla-
rarit: conſequens eſt, eiuſmodi crimina & delicta ſi
non in ſpecie, at certe in genere in iudicium fuiſſe
deducta, *arg. l. emptor. §. Lucius. de pact. & arg. l. ſub præte-*
xtu ſpecierum C. de tranſact. qui enim declarat † nihil 78
noui facit vel dicit. *l. hæredes palam. §.* 1. *in prin. de teſtam.*
& c.

& *cap. cum dilecti. de accuſation.* & ſcribunt paſſim Doctores velut Panormitan *in capit. Paſtoralis. in fine. de exception.* Alexand. *conſil.* 52. *circa hanc, column.* 5. *libr.* 4. Felinus *in cap. ſuper quæſtionem. in princip. de offic. & poteſtat. iudic. delegat. & in capit. qualiter & quando.* 1. *column.* 14. *de accuſation.* & Antonius Neguſant. *in tractat. de pignorib. part.* 4. *princip. numer.* 29. Eodemque hoc dictum pertinet: *Qui ſpicam excutit, nihil noui facit, ſed rem velatam extollit vel explicat.* Baldus *in cap.* 1. *in princip. de no. for. fidelitatis.* per textum *leg. adeo.* §. *cum quis. de acquirend. rerum domin.* Contra vero illæ, quæ poſt interpoſitam litis conteſtationem demum emerſerunt iniuriæ, in iudicium deductæ non fue-
29 runt: neque enim videri poteſt † in iudicium veniſſe id, quod poſt iudicium acceptum accidit. *leg. non poteſt videri. de iudic.* eaque propter de illis etiam ſententia vel reſponſum dari non potuit. *argum. leg. de qua re. in princi. eodem titul.* ſed noua interpellatione vel actione opus eſt, *dict. l. non poteſt videri. in fin.* quæ ipſa tamen non aliter, quam hac lite finita proponi vel intendi poterit. Qua etiam de cauſa Sempronio eiuſmodi nouam actionem tantiſper reſeruauimus. Propterea, quod is, qui dixit alicui verba iniurioſa per naturam iudicii (ſicut in propoſito fecit Caius) & à proceſſu non deſtitit, ſed ad iudicii finem vſque in eodem perſeuerauit, non niſi lite demum finita ac terminata, iniuriarum eo nomine poſſit conueniri. Textus ſunt manifeſti *in l. ſi tibi ſeruientis. Cod. de liberal. cauſ. & in leg. ſiquidem autam tuam.* quæ eſt *l. pen. Cod. de iniuriis.*

CONSILIVM XVI.

DE IVRE LIGNANDI.

SVMMARIA.

1 *Contrahentium mens ab initio dubia, ex obſeruantia poſtea ſubſecuta colligi debet.*
2 *Contractus ex conuentione legem accipiunt.*
3 *Fides in dictorum & factorum conſtantia & veritate conſiſtit: eſtque fundamentum iuſtitiæ. numer.* 4. *qua ſublata, ipſa iuſtitia quoq; interire videtur. numer.* 5.
6 *Paria ſunt, per ſemetipſum aliquid facere, vel faciendum mandare.*
7 *Verba ſcripturæ quando plene probant.*
8 *Contractuum verba in quolibet negotio ſunt inſpicienda.*
9 *Oratio eſt mentis interpres.*
10 *Mens & voluntas hominum ſine verborum miniſterio intelligi nequit.*
11 *Spectatim in contractibus non vſurpata, pro omiſſis habentur.*
12 *Quod noſtrum eſt, ad alium abſq; facto noſtro transferri nequit.*
13 *Quinam fructus in commune redigi debent.*
14 *Quilibet in arboribus tantam partem habet, quantam in terra habet.*
15 *Aliud eſt ſeparatio, aliud ſpecificatio.*
16 *A diuiſione piſcium ad diuiſionem lignorum ac graminum, in iure non fit bona illatio.*
17 *Actus limitatus limitatum producit effectum.*
18 *Quælibet res præſumitur libera, tantiſper quoad ius in ea conſtitutum ſit.*
19 *Ius in prædio alieno tribus modis conſtituitur, & quibuſnam.*

DEI OPT. MAX. AVXILIO.

Folgende Frage vermittelſt Göttlicher Hülff vnd Verleyhung auffzulöſen / iſt nicht ohn / daß Abraham von L. viel anſehenliche gründe vnd vrſachen vor ſich hat.

Dann Erſtlich kan nicht verneynet werden / daß der von L. vnd den G. Vorfahren beyder ſeyts / ihre Länder der meynung communiciert, auff daß ſie einen gemeinen Teych darauff erbawen möchten / wie dann auch geſchehen.

Nun iſt aber im Rechten klärlich verordnet / wann ihre zween / ihre Güter wiſſentlich zuſammen ſchlagen / oder miſchen / daß ſolche Güter gemeyne werden / vnnd dem einen jha ſo wohl / als dem andern zuſtehen / textus eſt *in* § *ſi duorum* materiæ (inquit ibi Imperator) voluntate dominorum confuſæ ſint, totum id corpus, quod ex cõfuſione fit, vtriuſq; commune eſſe, veluti ſi qui vina ſua confuderint, aut maſſas argenti vel auri conflauerint, idemque eſt, ſi forte ex vino vel melle mulſum, aut ex auro & argento electrum factum ſit, quemadmodum ibi dicit, vnd ſolches hat nun viel mehr ſtatt im Holtz vnd Graſt / ſo auff den gemeynen Teychſtätten zuwachſen pfleget / ſonderlich wann daſſelbig von dem boden geſondert iſt worden. Cum enim lapis de communi fundo exemptus, aut arbor eruta & indiuiſa eſt, communis pro indiuiſo fit, & venit in diuidundo communi iudicium, nam quod erat, finitis partibus turſus confunditur; quare, ſicut duabus maſſis duorum dominorum conflatis, tota maſſa communis eſt, etiamſi aliquid ex prima ſpecie ſeparatum maneat, ita arbor & lapis ſeparatus à fundo, confundit ius dominii, verba ſunt Pauli Iuriſconſulti *in leg. arbor, quæ in confinio, in prin. verſ. ſed cũ aut lapis, &c. commun. diuidun.* Ex quibus perſpicuum fit illud, quod de diuerſarum ſpecierum confuſione ſuperius dictum eſt, nõ inepte huc accommodari, cum eodem argumento Iuriſconſultus etiam ipſe, ad hanc ſententiam comprobandam vtatur.

Vnd ob man nun gleich nicht wiſſen kan / pro quotis portionibus, die von L. vnd die G. ihre Länder in commune conferirt / ſo muß doch nichts deſto weniger ſolche communicatio vermöge d' Rechte alſo verſtanden werden / als weren ſie pro æqualibus portionibus geſchehen, ſecundum textum *l. ſi non fuerint. in princ. pro ſoc.* ſi non fuerint (inquit ibi Vlpianus) partes ſocietati adiectæ, æquas eſſe conſtat. Et eſt ſimilis textus *in inſtit. de ſociet. in princ. verſic. & quidem.* vbi dicit Imperator, ſi de partibus lucri & damni nominatim nihil conuenerit, æquales ſcilicet partes & in lucro & in damno ſpectantur. Welche meynung dann auch ferner dadurch geſtercket wird / daß der Teych auff beyder theyl gleichen koſten / nicht allein erbawt / ſondern auch je vnnd alle wege biß daher erhalten werden / daß ferner auch die / in dieſer Sache ergangener Verträge / vnd ſonderlich der / ſo Anno neunzehen auffgerichtet, klärlich mit ſich bringen / wann der Teych gefiſchet / daß alßdann die Fiſche / welche wichtig / nach dem Centner vnnd Maß / die Speisfiſche nach dem Zuber / vnd die Setzliche / an Karpen oder Hecht / nach dẽ Schock / alles am gleichſten getheylet werden ſolle / rc. ſolche theylung auch auffs gleichmäſſigſte je vnd allewege geſchehen vnnd
fin- det demnach allhie ſtatt dieſe gemeyne Rechts re-
gul / quod intentio † & mens contrahentium, ſi ei 1

maxime ab initio dubia vel ambigua fuerit, non
obſcure colligatur ex obſeruantia poſtea ſubſecuta,
ita quidem vt illud ab initio, videatur tum cogita-
rum, tum actum, quod actiones poſtea ſubſecutæ
præ ſe ferunt atque demonſtrant, *l. ſed Iulianus. §. pro-
inde. ad Senatuſconſult. Macedon l. ſi ſeruum plurium. § fin de
leg.* 1. & not. Aymon Crau. *in conſ.* 101. incip. Nobilis
Guigo de Paſſeis. *nu.* 3. *&* 4. *lib.* 1.

Zum andern / wird in facti ſpecie ferner erzehlet /
daß etwan zwiſchen Willhelm von L. Abrahams
Vattern / vnd V. G. nunmehr beyden ſeligen / eine
vergleichung auffgerichtet / auff das er ſolcher ver-
gleichung zwiſchen jhnen faſt in die ſieben Jahr / vnd
biß an Willhelms von L. Tödtlichen abgang / nicht
allein der Fiſcheren / ſondern auch des Holtzes vnnd
Graſes halben gleiche Theilung ſey gehalten wor-
den / iſt dem nun alſo / wie es denn in facti narratio-
ne dargeſtalt vnnd præſupponiret wird / ſo iſt auch
billich daß ſolcher vergleichung vnverbrüchlich nach-
2 gegangen werde / contractus enim † ex conuentio-
ne legem accipiunt, *leg.* 1. § *ſi conuenіat. depoſ. & leg.
contractus. verſicul. ſed hoc ita. de regul. iur.* quodque ab
initio nudæ voluntatis erat, contracto poſtea inter
partes negotio, in neceſſarias cogitur præſtationes,
leg. in commodata. §. ſicut. Codic. de action. & obligation.
Eodem accedit, quod nihil æque conſentaneum
ſit, naturali tum æquitati, tum fidei, quam ea, quæ
inter contrahentes placuerunt, ſanctæ inuiolate-
que ſeruari. *leg.* 1. *in princip. de pact. & leg non minorem.
Codic. de tranſaction.* contra vero nihil tam graue, ni-
hilque tam à fide & iuſtitia remotum atque alienum,
quam fidem alii datam fallere, *leg.* 1. *in princip. de con-
ſtitut. pecun. & leg.* 1. *§. merita in fin. depoſ.* Fides enim,
3 (quæ in dictorum † factorumque conſtantia & ve-
4 ritate conſiſtit:) fundamentum † eſt iuſtitiæ, qua
5 ſublata † ipſa quoque iuſtitia videtur interire. Cicer.
lib. 1. *officior.*

Vnnd iſt nichts daran gelegen / daß ſolche ver-
gleichung vnnd darauff erfolgte gleiche theylung des
Holtzes vnnd Graſes / nicht lenger / dann vngefehr-
lich ſieben Jahr gewehret / ſintemahl ſolche verglei-
chung oder vereynigung / jhre krafft nicht auß ver-
floſſen langer zeit / ſondern ex mutua partium con-
uentione erlanget / vnnd wann dieſelbe einmahl
vollnzogen / ſtracks dermaſſen / wie ſie gewilliget / ge-
halten werden muß / per textus paulo ante allega-
tos, vnnd darnach ohne des andern parts wiſſen
vnd bewilligung / keines weges geendert noch auffge-
hoben werden mag / *leg. perfecta. Codic. de donatio. quæ
ſub mod.* & notat Bartolus *in leg. non ſolum § morte. nu
mer.* 22. *de oper. nou. nuntiat.* Quemadmodum enim
nulla obligatio contrahi poteſt, niſi animus v-
triuſque conſentiat. *leg. in omnibus rebus. de action. &
obligation.* ita & diſſolui, niſi contraria vtriuſque
partis conſenſione nullo modo poteſt, *leg. ab em-
ptiore. de pact. leg. prout quiſque. de ſolution. leg. qui-
buſcunque. & leg. nihil tam naturale. de reg. iur.*

Ja wann gleich die außdrückliche vergleichung
nicht verhanden ſein würde / ſo were dannoch nichts
deſto weniger der ſieben Jähriger gebrauch vnnd ob-
ſeruantz / ad declarandam mentem & voluntatem
contrahentium allein genuegſam. Cum eiuſmodi
declaratio, re & facto contingens, multo ſit poten-
tior, efficaciorque declaratione verbali. *leg. ſi tamen.
§. ei, qui vinctum de ædilit. edict.* & Panormitan. iunct.
gloſſ. *in verb. deſierunt. Inſtitut. de rerum diuiſion. & cap.
dilecti.* iunct. gloſſ. *de appell. cum ſimilibus.* vſque adeo,
vt ad inducendam eiuſmodi obſeruantiam decla-
ratiuam, legitimum præſcriptionis tempus minime
requiratur, reſte Paulo de Caſtr. *in conſil.* 547. incip.
quia circa donationem, &c. column. fin. & Aretinus *in
conſil* 11. incip. *procedendum eſt breuiter. num.* 5. *verſic. ſed
tamen ex ſuperabundanti. & numer.* 6. *cum ſimilibus.* al-
legat. per Crauett. *in dict. conſil.* 101. *numer.* 4. *li-
bra* 1.

Vnnd ob gleich in facti contingentia mit einge-
ſprenget wird / als ſolten V. G. vnnd ſeine Söhne
allezeit proteſtiret haben / daß die gleiche theylung des
Holtzes vnd Graſes / nicht anders / dann jhnen vnd
jhren Rechten ohne ſchaden vnnd nachtheyl / behal-
ten vnnd nachzukommen / bedacht vnd geſinnet ſo
iſt dannoch nichts deſto weniger die that oder die they-
lung an jhr ſelbſt ſolcher proteſtation zuwider / atqui
vero, quando factum proteſtationem ſubſequens
contrarium eſt proteſtationi, tunc actus facti, tan-
quam potentior, vincit & abſorbet proteſtatio-
nem, tanquam actum verbi. Baldus *in leg. pacta no-
uiſſima. numer.* 7. *verſicul. hac vero. Codic. de pact* & not.
Doctores *in capit. cum M. Ferrarienſis. de conſtitution &
in dict. leg non ſolum. §. morte. de oper. nou. nuntia-
tion.*

Zum Dritten hat der von L. auch der Churfürſt-
lichen Sächſiſchen Regierung / im Jahr ein tauſend
fünff hundert vnd zwey vnd ſechtzig ergangenem Ab-
ſchiedt vor ſich / darin außdrücklich gemeldet / weyl
beyder theyl Vorfahren / den Teych zugleich erbawet /
vnnd nachmahls in gleichen koſten erhalten / ſonder-
lich auch weyl L. in der gewehr / daß ſie demnach / auch
das Graß vnd Holtz mit einander theylen ſollen / rc.
vnnd dieweyl ſolcher Abſchiedt / auff ſonderlich em-
pfangene Commiſſion vnd Befehlch von J. Fürſt-
lichen Gnaden der Churfürſten zu Sachſen / auch
auff beſchehene beſichtigung / vnnd genuegſam an-
gehörten bericht erfolget / (wie im eingang deſſelben
gemeldet wird) ſo iſts auch eben ſo viel / als wann
J. Churfürſtlichen Gnaden ſelbſt ſolchen Abſchied
gegeben / *argum. § cumque hoc Deo propitio, in proœm. In-
ſtitut cum ſequentib* Cum paria ſint † per ſemetipſum 6
aliquid facere, vel faciendum mandare. *l.* 1 *§. deiec ſ-
ſe. de vi & vi arm at & leg. hoc iure. §. deiect. de reg. iur.* &
not. Bartol. *in leg.* 1. *§. item acquirimus. numer.* 9. *de ac-
quirend poſſeſſ.* Iam vero, quodcunque Princeps co-
gnoſcens decreuit, vel edicto præcepit, id omnino
ſtatuendum eſt, cum legem eſſe conſtet. *l.* 1. *de conſti-
tution princ. & §. ſed & quod principi. verſicul. quodcunque
ergo. Inſtitut. de iur. natur. gent. & ciu* zuforderſt / weil
dieſe part ſolchen Abſchiedt beyder ſeyts gewilliget vnd
angenommen / vnnd alſo auch ratione mutuæ con-
uentionis, denſelben zu halten pflichtig / *dict. leg* 1. *§.
ſi conuenіat. depoſ. leg. nunc videndum. §. ſicut commoda.
& leg. ſicut. Codic de action & obligation cum ſimilib ſupr.
allegat.*

Vnnd leſt ſich demnach gäntzlich dafür anſehen /
als wer nicht allein der von L. in gewehr oder poſſeß
dergleichen nutzung am Holtz vnd Graß / ſo auff die
ſtreyttigen Teychſtätte zuerwachſen pfleget / ſondern
daß jhm alle ſolche Gerechtigkeit eygenthümblich zu-
ſtendig / vnnd ſcheinet ſonderlich an der gewehr gar
kein zweyffel ſeyn / alldieweyl der Churfürſtliche Ab-
ſchiedt per modum cauſæ, auff ſolche gewehr ſich
gründet / vnnd demnach dieſelbe plene probirt. per
text. *Clement.* 1. *de probation.* vbi in ſimili dicitur, quod
verba † ſcripturæ, in quibus diſpoſitio fundatur, 7
plene

plane probent,& licet talis textus,de ſcriptura ſummi Pontificis loquatur, habet tamen nihilominus diſpoſitio ipſorum in cuiuslibet etiã Principis perſona locum, ſecundum Aymon. Crauett. *in tractat. de antiquit. temp. num.* 1. §. *incip. propoſitum noſtrum. numer.* 3.

Wie dieſem allem aber / ſo halte ichs gewiß vnnd eygentlich dafür / daß ſich gemelter von L. nicht allein keiner Gerechtigkeit / ſondern auch keiner beſtendigen gewehr vnd poſſeß an dem Holtz vnnd Graß / ſo an den G. Teychſtätten erwechſt / anzumaſſen habe / ſondern daß er ſich vielmehr hinfort derſelben zuenthalten / vnnd den G. derwegen gebührlich zu cauieren oder verſicherung zuthun ſchuldig / auß nachfolgenden vrſachen.

Dann erſtlich wird in dem Bericht gemeldet / vnd pro certo præſupponiret, daß die Länder allem / welche beyde theyl zu erbawung des Teychs in [illegible] conferirt vngleich / alſo daß der von L. nur einen theyl von ſeinen Gütern / die G. aber zwey theyl von jhren boden an den Teychſtätte haben / daß auch [illegible] zwey theyl / berührten G. vnnd jhren Vorfa[illegible]ren nicht allein mit Gerichten Oberſten vnd Niderſten / ſondern auch mit allen nutzungen / Rechten vnnd Gerechtigkeiten / ohne männigliches einrede oder ſtreit zuſtendig geweſen / vnd noch / inmaſſen dann auch C. G. Seliger / ſeinen theil an dem vielgemelten Teych [illegible] ne Güter als weit derſelbe begreifft vnd beteyhet [illegible] genthümblich mit aller [illegible] vnnd zugehörung mit Viehetrifft / nutzungen / vnnd mit vielen gerechtigkeiten mehr / Chriſtoffern N. Bürgern zu L. im Jahr ein tauſent fünff hundert zwey vnnd zwantzig / vnnd B. G. jhm allermaſſen / wie ſie ſolchen Teych von ſeinem Vater Sigmund G. bekommen / nichts vermindert noch außgeſchloſſen / im Jahr ein tauſent fünff hundert acht vnnd viertzig [illegible] verbrieffet hat / auch hinwieder zugewehren zugeſagt / auffm fall von ſolchem antheyl des Teyches den die L. oder jemandes von jhrent wegen etwas entzogen oder vermindert worden were.

Ob nun gleich ſolche zwey theyl als die G. am Teyche haben / vnnd die von L. boden zuſammen geſchlagen worden / ſo iſt dennoch ſolches nicht ſchlechts oder ohne vnterſcheyd / ſondern zu einen gewiſſen behueff vnd ende / adeoque ad certum & ſpecific[illegible]m finem, als nemblich zu anrichtung einer gle[illegible]chen nutzbarkeyt der Fiſcherey gemeynet vnd vorge[illegible] worden / daher dann auch kompt / daß der Teych nicht allein auff gleichen koſten erbawet / vnd biß a[illegible]r vnterhalten worden / ſondern daß auch die [illegible] einer jeden zeit alls gleich beſamt / vnd wann er ge[illegible] Theilung der Fiſche auffs gleichſte [illegible] wie ſolches der Vertrag ſo [illegible] hundert vnnd neuntzehen a[illegible] vnd daß darüber Anno ſechs vnnd vier[illegible] vidimus des Rhaets zu G. klärlich [illegible] daß aber auch hierüber das Holtz vnd Gr[illegible] G antheil vielberürter Teychſtätte / [illegible] communiciret, vnnd in ſeine gleich[illegible] einander geſagt oder gethe[illegible] werden [illegible] es iſt weder in gedachtem vertrag / noch auch [illegible] zubefinden.

Nun ſagen aber die [illegible]chten vnd derſelben Lehrer / wie es auch an jhm ſelbſt der notdurfft vnd naturlichen billigkeit allenthalben gemeß / quod in omnibus
8 [illegible]gotiis, quibus [illegible] contrahentes partes implicantur, in p[illegible]enda ſint contr[illegible]um verba, ex quibus obligationes oriuntur. *l ſi ita ſtipulatus fuero.* §. *Chryſogonus ad fin. de verb. obligation.* Eſt enim mentis † in- 9
terpres oratio, Cicer. *lib.* 1. *de legib. l. Labeo. verſ. ad Tubero. de ſupellect. legat. & l. Nepos Proculo. de verb ſignif.* Cum
enim mens † & voluntas tacitis nobis, & ſine ver- 10
borum miniſterio intelligi non poſſet, verba reperta ſunt, non quæ impedirent, ſed quæ indicarent voluntatem, ſecundum eundem, quem paulo ante citaui, Cicer. *in Orat. pro A. Cæcinna habita.*

At vero mentis & voluntatis in omnibus negotiis potiſſima habenda eſt ratio. *l* 3. §. *conditio. de adimend. legat. l. ita ſtipulatus.* §. *ſi quis ita ſtipulatur de verb. obligat. & l fin. Cod. quæ rei pign. oblig. poſſ.* adeo quidem vt præter intentionem & mentem agentis vel contrahentis, actiones ipſius nil operentur. *leg. non omnis. in princ. ſi cert. petat.*

Ex quo fit, quod illa, quæ † in contractibus ſpecia- 11
tim expreſſa non ſunt, habeantur pro omiſſis. *l. quicquid aſtringendæ. in princ. de verb. obligat.* & pactum vna de re factum ad aliam rem in pacto non comprehenſam, minime porrigatur, *l ſi vnus.* §. *ante omnia porrigatur. de pact.*

Vnnd weyl dann nirgend zubefinden / daß die G. denen von L. die gleichnützung jres Holtzes vnd Graſes, ſo auff jhrer Teychſtät jährlich erwechſt jemands beſtendiger weyß eingereumbt / ſo folget jha vermüge jetzt angezogener Text vnd Rechtsgründe / daß ſich die von L. ſolcher nutzung / vermüge der communic[illegible]on vnd vergleichung / ſo allein der Fiſcherey halben / vnd alſo de alia re, dann von der Holtz vnd Graß nu[illegible]g geſchehen / nicht anzumaſſen / ſondern das dieſelbe der G je vnd allewege verblieben / vnd jhnen wieder jhren guten willen nit entzogen werden möge / cum id quod
noſtrum † eſt, ſine facto noſtro ad alium transferri 12
non poſſit. *l. fin. de pact. l. cum dos. de pact. dotalib. & leg. id quod noſtrum eſt, de reg. iur.* itque adeo longe iniquiſſimum alicuius ſuum inuito, vel etiam præter voluntatem & intentionem ipſius, detrahi vel extorqueri. *l.* 2. *de his qui ſunt ſui vel alie. iur. & l. nemo exterus C de iuda.*

Sic & in ſim[illegible] nulla habetur ratio lucri in ſocietate aliunde, quam ex cauſa ſocietatis prouenientis, verbi gratia, cum ex duob. ſociis argentariis alter eorum ſeparatim ſibi quæſierat, & lucrũ ſenſerat, quæſitum fuit, an commune lucrũ eſſe oporteat, & Imperator Seuerus Flauio Felici reſcripſit, in hæc verba: *Etiamſi maxime argentaria ſocietas inita eſt, quod quiſque tamen ſocius non ex argentaria cauſa quæſiit, id ad communionem non pertinere explorati iuris eſt.* tex. eſt elegans, & animaduerſione per quam dignus, *in l. cum duobus.* § *fin. pro ſoc.*

Eodem modo & in aliis rebus communibus res ſe habent. Nam ſi fratres defunctorum parentũ ſuorum hæreditates indiuiſas retinuerint, vt emolumentum ac damnum in his commune ſentiant, quod aliunde, quam ex cauſa hæreditaria quæſierint, in commune non redigatur. Quemadmodum de fratribus conſultus reſpondit prudenter Papinianus *l ſi fratres. in princ. eod. tit. pro ſoc.* Cõſimiliter & in ꝓpoſito noſtro
ille tantum † fructus in commune redigendus eſt, 13
qui ex cauſa piſcationis vtriuſq; partis, ꝓpter quam agri communicati ſunt, percipitur, non autẽ ille, qui aliunde nempe ex lignis & graminib. prouenit.

Zum andern muß ſolches allhie deſto mehr ſtat finden / auch auß dieſer vrſach / dz ſie die G. vnd die von L. der geſtalt außdrücklich verglichen / daß ein jeder als weit ſich das waſſer auff ſeinem oder der ſeinen boden erſtreckt / daß Holtz hinweg fertigen ſolle / deß auff den klaren Buchſtaben des vertrags / ſo Anno [illegible] auffgericht /

richt/ gezogen / vnd erſcheynet demnach hierauß/ daß an die nützung des Holtzes vñ Graſes auff die G. Tenchſtätt denen von L. nicht allein nichts eingereumbt/ſondern daß ſolche nützung auch einem jeden auff ſeinen Grund vnd Boden expreſſe reſeruirt vnd vorbehalten iſt/welcher außtrücklichen vergleichung danach/ vtpote, quæ legem contractui dedit, billig wird nachgegangen/*l.1.§ ſi conuenit.depoſ.& l.non minorem. C de tranſact.cum aliis ſimil.* zuförderſt/da auch hierüber/ wie in facti contingentia geſagt worden/erweyſet werden könde / daß von anfang ſolcher ein jeder dz Holtz auff ſeinem Boden vnd Teychſtätte vor ſich weggebracht vnd gebraucht/ vnd das ſolches V. G. nach dem von ſeinem antheyl ſolches Teychs von den L. wiederumb an ſich bracht / ſolches gleicher geſtalt faſt zwey Jahr vber auch gethan / biß ſo lang Wellheim von L. dieſen Punct ſtreytig gemacht / wiewohl ſolche Beweyſung meines erachtens gleichwohl nicht von nöhten/prout ex præcedentibus liquet, & ex ſequentibus adhuc clarius apparebit.

Zum dritten/wann gleich dißfals keine ſonderliche außdrückliche vergleichung / auff die meynung daß ein jeder Holtz vnd Graß / ſo auff ſeiner Teychſtätt erwachſen / weg ſchaffen vnd behalten ſolle/verhanden/ ſo dingte ſichs ſolches nichts deſtoweniger an jm ſelbſt auß / weyl ohne das klares verſehenes Rechten/ quod
24 quodlibet tantam † habeat partem in arborib. quantam habet in terra, in qua arbores ſuccreuerunt, textus eſt manifeſtus, & quaſi in ſpecie, *in l. pen. pro ſoc. illud quærendum eſt,* (inquit ibi Paulus I C.) *arbor, quæ in confinio nata eſt item lapis, qui per vtrumq; fundum extenditur, an cũ ſuccisa arbor eſt, vel lapis exemptus eius ſit, cuius fundus, an pro ea quoq; parte ſingulorum eſſe debeat, pro qua parte in fundo fuerat, an qua ratione duabus maſſis duorum dominorum conflatis, tota maſſa communis eſt, ita & arbor hoc ipſo quod ſeparatur à ſolo, propriamq; ſubſtantiam accepit, multo magis pro indiuiſo communis ſit quam maſſa, ſed naturali conuenit rationi, & poſtea tantam partem vtrumque habere, quantam & in terra habebat.*

Vnd iſt dieſer Meynung nie zu wieder was droben in rationibus dubitandi geſagt iſt worden/vñ erſtlich als ſolten die G. vnd die von L. jhre Ländereyen beyderſeyts alſo communicirt haben/ daß dieſelben gemein worden/vnd dem einen theil ja ſo wol als dem andern zuſtünden/dann ſolche communicatio iſt nit ferner/ auch nie anderſt geſchehen/dann in hunc finem / daß berührte zwey geſchlecht/ein einigung mit der Fiſcherey anzurichten in vorhabens vnnd willens geweſen/ vñ [illegible] der meynung / vt loca, quoad p[illegible] [illegible] [illegible]nderentur. Hoc enim non fuit [illegible] ſis propoſi[illegible] tum [illegible] quemadmodũ in ſimili, ager abſq; dominii ẽt translatione, quærendorum tantum fructuum gratia colendos in commune dari poteſt. *l. cum duobus. §. ſi in coeunda. pro ſoc.* conſe[illegible]uens igitur eſt, vt eiuſmodi cõmunicationis actus, ſoli duntaxat piſcationis vſui deſtinatus, [illegible]ltra ipſorum intentionem, adeoq; extra cauſam piſcatio[illegible]is nil operetur. *l. non omnes. in princ. ſi cert. pet. l. cum duobus. §. fin. l. et ſi fratres. in prin. pro ſoc.* Nec vero ad propo[illegible] m[illegible] [illegible]oſtium quadrat argumẽt[illegible]m, quod de confuſione duarum maſſ[illegible]rum vel ſpecierum [illegible]nita [illegible]lla[illegible]um eſt ex § *ſi duo. Inſt. de rer. diuiſ.* & ex *l. arbor quæ in confinio com. diuidund.* N[illegible]m primum q[illegible]idem certu[illegible] eſt ipſos agros confundi inter ſe, & comm[illegible]ceri, vel in vnam maſſam redigi non poſſe. [illegible] e ad [illegible]ign[illegible] & gramina in agris nata quod attine[illegible] .p[illegible] [illegible]oit[illegible] et[illegible]m noſtro tale argumentum non conuenire, ex eo [illegible]lus quam manifeſtum eſt, quod

ligna vel gramina, quam diu [illegible] do [illegible] fundi ipſius pars quodammodo eſſe cenſentur [illegible] *fructus pendentes. de rei vend.* Et quod conſequens eſt, [illegible] regione cuiuſq; finium, vtriuſq; ſunt, nec in communi diuidundo iudicium veniunt. *d. l. arbor. in prin. comm. diuidund.* ſeparata vero & exciſa, licet inſtar corporis vnius, ex duabus maſſis cõflati, quantum ad ius dominii pertinet, confundantur *dict. l. arbor. ver.* [illegible] *aut lapis. &c.* Sicuti & alieni nummi mei fiunt, [illegible] p[illegible] [illegible] quam cum iis eis ſunt commixti. *l. ſi alieni. de ſolut.* Nihilominus tamen ex eiuſmodi lignis vel gram[illegible]b. ita confuſis, qui[illegible]ibet tantam portionem ferre debet, quantam & in terra habebat. *l. pen. in fin. pro ſoc.* [illegible] n[illegible]n immerito ibidem videatur dixiſſe Bald. quod aliud ſit † ſeparatio, aliud ſpecificatio.

So thut ferner auch nichts zur Sache/ was von auffwendung gleiches koſtens / in erbawung vn[illegible] haltung des T[illegible]chs / vnd die ge[illegible]altenen gleich [illegible] gen theylung der Fiſche droben geſagt / vnd wa[illegible] da[illegible] auff de æqualibus, lucri & damni portionibu[illegible] & [illegible] obſeruantia poſtea conſecut[illegible] allegirt iſt worden [illegible] eemahl ſolches den G. mit dem allergeringſt[illegible] [illegible] wieder / dann ſie des gemüths je vnd alle we[illegible] [illegible] geweſen / ſindts auch nachmahls/ daß ſie dem von L. [illegible] Fiſche auß den Ergelteyche / ſo offt derſelbe ge[illegible] wird / zur helffte auffs gleichmäſſigſte folgen zula[illegible] erbotten. Es f[illegible]lget aber darumb gahr nit daß [illegible] v[illegible]n L. ſich des Holtzes vnd Graſes / ſo vmb ſolchen T[illegible] erwechſt/zum halben theil gleicher geſtalt anzuma[illegible] hab /alldieweil gar eine groſſe ratio diuerſita[illegible] vnter den Fiſchen vnd vnter dem Holtz vnd Graß verhanden/dann dieweyl der von L. vnnd der G. Vorfa[illegible]en den Teych vnd alſo die Fiſchnützung auff ge[illegible] [illegible]ſten erbawen vnd anrichten/ auch je vnd allewe[illegible] daher comm[illegible]ibus impen[illegible]s vnterhalten la[illegible]en [illegible] auch darauff verglichen / dz ſie die Fiſche auffs g[illegible] ſte mit einander theylen wollen/ ſo maſſet ſich [illegible] von L. der Fiſch[illegible]ng zur helffte nicht vn[illegible] dieweyl aber dagegen die G. zwey theil / der v[illegible] nur einen dritten theil Lands oder Bodens am [illegible] ten Teych haben/ vñ ſich des Holtzes vnd Graſ[illegible] ben/ſo auff ſolchem Lande [illegible] gar be[illegible] wechſt/ daß [illegible]aſſelbe auch gleich getheylet wer[illegible] nicht allein n[illegible] d[illegible] verglichen ſ[illegible]ndern auch de[illegible] wi[illegible] ſpiels miteinander ſich vere[illegible]niget / als nem[illegible] ein Jahr/als weyt ſich das waſſer auff ſeinen [illegible] ſeinen boden erſtrecket/ das Holtz hinweg ferti[illegible] ches der Anno neunzeh[illegible]n auffgerichte vertrag beſagen thut/ d[illegible] alſo ein groſſe d[illegible]ſſimil[illegible] iſt [illegible] piſces & inter [illegible]g[illegible]a ac gra[illegible]na in ſolo cu[illegible] circa piſcinam n[illegible]ta, ſo kan auch propter e[illegible] maximam diſſimilitudinem a diuiſi[illegible]ne [illegible] ad diuiſionem l[illegible]gnorum ac graminum gan[illegible] vn[illegible] nichts inferirt werden *arg. l. fin. de calumniat.* [illegible] *apinia nus exulte. de minorib. l. inter ſtipulantem. § ſacram* [illegible] *ſid hac diſſimilia, de verb. obligat. & l. ſi vir et* [illegible] *C.* [illegible] *inter vir & vxo.* ſonderlich angeſehen weyl auff [illegible] da gleich kein ſonderlich pactum de per[illegible] [illegible]ibus lignorum & graminum vorh[illegible] [illegible]den [illegible] vtrumq; ſecundum ratio[illegible] er[illegible] [illegible]uenit[illegible] [illegible] in terra habet. *l. pen. in* [illegible] *pro* [illegible] ſo jrret auch ſ[illegible] dz V. G. vñ ſeine S[illegible]hne jrer eyngewandten [illegible] tion zuwieder/ die [illegible]leiche theylũg des H[illegible]ltzes [illegible] faſt geſchehen laſſen he[illegible] /vnd a[illegible] [illegible] ni contrariũ. von derſelben abge[illegible] [illegible] ſi[illegible] cum dic[illegible] per actum, p[illegible] æn[illegible] [illegible] trariũ videri a præſtatione rece[illegible] [illegible]id tu[illegible]

verum eſt, quãdo proteſtatio naturæ actus repugnat, aut naturæ actus non eſt compatibilis, veluti gratia, ſi quis pro eſtetur, quod ab interpoſita appellatione, nolit recedere, & tamẽ nihilominus exerceat actum naturæ appellationis contrarium, veluti ſi ſententiæ à qua appellat, ſatisfaciat, dubium enim non eſt, quin appellationi renuntiet, ab eaque recedat, *leg. ad ſolutionem. Cod de re iudic. & c. ſolicitudinem. de appellat.* & hoc pacto loquitur etiam text. *in c. cum M. Ferrarienſis. de conſtitution* quando vero proteſtatio, naturæ actus non repugnat, & ſe compati cum eadem poteſt, tunc proteſtatio per contrarium actum minime tollitur, *leg ſi debitor. §. 1. quibus modis pign. vel hypoth. ſol.* Ita diſtinguit Baldus *in leg. pacta nouiß. ma. numer 7. in princip. Codic. de pact.* & pertinet eodem, quod ſcribunt Doctores *in dict. c. cum M. Ferrarienſis. de Conſtitution.* vbi Innocent. *in verb. præiudicio.* & Panorm. *numer. 14. verſicul. vnde dicendum. & num. 20. quoad vltimum, & c. 1. de conſtitu.* quod proteſtatio tu c demum ſit facto contraria, quando ſe non compar ntur, & factum ſubſequens proteſtationem, niſi vnam in partem accipi poteſt, quando vero multifariam intelligi poteſt (quemadmodum in eo, de quo agimus, facto, vſu venit) tunc non tollatur proteſtatio per factum ſequẽs, ſed quod proteſtatio certum intellectum accommodet facto, quod multifariam intelligi poterat.

Wiewohl aber noch in rationibus dubitandi ferner vorgewandt/ daß Abrahams von L. Vater/ Wilhelm von L. ſeliger/ vermüge einer vergleichung/ ſo etwan zwiſchen jhm vnnd V. G. nunmehr auch Seligen auffgericht/ faſt in die ſieben Jahr vnd biß in ſein ende/ gleiche theylung ſo wohl am Holz vnnd Graß/ als an der Fiſcherey an gedachten V G gehalten/ ſo hats dannoch darumb keine andere/ dann dieſe gelegenheyt/ das V. G. nach dem er ſeinen antheyl am Teych/ von den von L. wiederumb an ſich brachte/ ſeine Teychſtätte/ ſo weyt dieſelbe ohne Waſſer geweſen/ inmaſſen es zuuor auch gehalten worden/ an Graß vnnd Holz vor ſich allein gebraucht vnnd genützet/ daß aber der von L. des G. Teychſtätte mehr nutzung an Holz vnnd Graß ertragen/ dann ſeine/ vnnd derwegen ſolche nutzung ſtreytig gemacht/ vnd V. G. auffm Fall/ da er gemelte Holz vnnd Graß nutzung mit jhm gantz vnnd gahr nicht gleich theylen wollen/ Rechtlich zubelangen/ ſich öffentlich vernemmen laſſen/ demnach hat V. G. vtpote, qui verecunda, minimeque reprehendenda cogitatione, lites ita execratus eſt, vt maluerit, re ad tempus carere, quam propter vicinum moleſte litigare, ſecundum textum *leg. item, ſi res. §. fin. de alien. iudic. mut. cauſ. fact.* allein zur erhaltung nachbarlicher Freundtſchafft/ vnnd zu vermeydung Zancks vnd Vneynigkeit/ vnnd zur erſparung vergeblicher vnkoſten/ das Holz nur ein mahl/ das Graß aber etwan ſieben Jahr vber vngefehr in gleichem koſten vnd nutz mit dem von L gutwillig getheylet/ der hoffnung/ es hette mitler zeyt dieſe irrung/ durch gleichmäſſige mittel vnd gütige handlung (inmaſſen dann Heinrich von G. dieſelben innerhalb ſolcher ſieben Jahr zwiſchen beyden theylen mehr darauß gepflogẽ) freundlich beygelegt werden ſoll/ vnd gantz vnnd gar nicht der Meynung/ daß er jhn vnnd ſeinen Erben/ dadurch præiudicieren/ oder zum nachtheyl handeln wolte/ derowegen er dann allewegen daneben proteſtiret/ daß er ſolche gleiche theylung des Graſes anders nicht/ dann ſeiner an dieſem ort habenden gerechtigkeit/ vnſchädlich zugeſtatten/ bedacht vnd geſinnet.

Erſcheynet demnach hierauß mehr dann genugſam/ daß ſich der von L. von wegen jtzt berürter gleichen theylung/ keiner Gerechtigkeit/ oder quaſi poſſeſſion anzumaſſen/ tum quod eiuſmodi diuiſio, adhibita ea, quam modo dixi, proteſtatione facta eſt, per quam parens conſultorum ius ſuum ſeruauit illæſum, hocque beneficii conſecutus eſt, vt quæſtionem illam pari merito non debeat, *leg. at ſi quis. §. ſed interdum, in fin. de religioſ. & ſumpt. funer.* tum vero, quod talis diuiſio recuocedæ ſolum iuris viciniæ & amicitiæ gratia, adeoque iure duntaxat familiaritatis interuenit, & quod conſequens eſt, ius poſſeſſionis nullum tribuit, *leg. quæ iure familiaritatis. de acquirend poſſeſſion.* & notat Baldus *in leg. 1. numer. 9. Codic. de ſeruitut. & aqua.* ex quibus porro liquet, non obſtare ea, quæ de conuentis atque promiſſis ſeruandis, ſuperius adducta ſunt. Cum imo efficaciter nihil conuenerit, ſed illud, quicquid à parente conſultorum hoc caſu factum eſt, ſaluo ſemper iure ipſius, ſicque limitatiue, factum fuerit, vt proinde eiuſmodi † a- 17
ctus limitatus, non niſi limitatum itidem effectum producere potuerit. *leg in agris. de acquirend. rerum dom.*

Daß aber noch ferner/ der von L. vnd Sigiſmundt G. neben ſeiner vnmündigen Brüder Vormunden/ durch die Churfürſtliche Sächſiſche Regierung alſo verabſcheydet worden/ daß ſie das Holz vnd Graß/ ſo in der Teychſtätte erwechſt/ zugleich mit einander theylen ſollen/ ſolches iſt dieſer Meynung auch gantz nicht zuentgegen/ dann zugeſchweygen/ daß dieſem theyl nicht gebühren wollen/ der Churfürſtlichen Regierung dißfalls ziel oder maß zu ſetzen/ *argument. leg. nam magiſtratus, de a. bot. & leg. illa quo §. tempeſtiuum. ad Senatusconſult Trebellianum.* So iſt auch gemelten D. durch dieſen Abſchiedt/ an jhrem Rechten nichts benommen/ ſintemahl daſelbſt einem jeden ſein Recht/ dieſes ſtücks halben außdrücklich vorbehalten iſt worden/ deß auch ſolchen Abſchiedt gezogen. Vnd ob gleich Crauett. *in tractat. de antiqu tempor. in 1 part. §. princip. propoſitum. numer 3* ſaget/ quod diſpoſitio *Clement* 1. procedat in omni Principe ſuperiorem etiam recognoſcente. ſo thut er doch ſolches nicht ſimpliciter. ſondern nur mit einer gewiſſen limitation vnnd maß/ data ſcilicet paritate terminorum, id eſt, præſuppoſito caſu, quo talis Princeps iura alterius poſſit derogare, aut præſuppoſito caſu, quo diſpoſitio dependeat à plena poteſtate Principis. Hæc enim ſunt formalia Crauettæ verba, prædicto in loco. qui paulo etiam poſt *numer. 4.* textum *dict. Clement. 1. de probation.* ad illos duntaxat actus reſtringit, quæ à libera voluntate & poteſtate ſummi Pontificis dependent, & in quibus pleniſſima penes ipſum eſt poteſtas, veluti in beneficialibus, vt ſcilicet in iis tantũ aſſertioni ipſius credatur, ſecus eſſe inquiens in bonis ad ſubditos ipſius pertinentibus, per iura ab ipſo allegata.

Wie dann die G. hierüber auch ſieder den ergangenem Abſchiede/ je vnnd allewege proteſtiret/ daß ſie jhm durch die gleiche theylung/ des Holtzes vnnd Graſes/ ſo auff ſolchen Abſchiede/ dem ſie als Vnterhanen gehorſamen müſſen/ an jhren habenden vnnd beſugten Rechten/ nicht præiudicirt haben

wolten / inmaſſen dann jhnen ſolche jhre Gerechtigkeyt auch in gedachtem Abſchiede / ſelbſt expreſſe reſeruirt / vnd alſo dem von L. keine ſonderliche Gerechtigkeyt eingereumet iſt worden. Vnnd ſo dann nun die von L. vnnd die G. vielgemeldten Teych anfänglich keiner andern Meynung noch Vrſach / dann dergleichen Fiſchnutzung halben erbawet / vnnd auß denſelben Vrſachen ſolchen Teych auff gleichen koſten biß anher erhalten / ſolche Fiſchnutzung auch dem im tauſent fünff hundert vnd neunzehenden Jahr auffgerichten Vertrage zu volge / je vnnd alle wege auffs gleichmäſſigſte getheylt iſt worden. Der Holtz vnnd Graßnutzung aber / das dieſelbe auch gleich zu theylen ſein ſolte / gantz vnnd gahr keine vergleichung vorhanden / wie dann auch ſolche nutzung mehr das Widerſpiel / nemblich / daß ein jeder / als weyt ſich das Waſſer auff ſeinem / oder der ſeinen boden erſtrecket / das Holtz hinwegk vertragen ſolle / vermüge jetzt berührten Vertrags abgeredt vnd bewilliget / wie es dann auch an jhm ſelber klares verſehenes Rechtens / quod quilibet tantam lignorum & graminum partem habere debeat, quantam partem in terra habet, die actus diuiſionis auch / darauff ſich der von L. beruffe / gantz vnnd gahr nicht anders / dann cum proteſtatione & reſeruatione iuris ſui von den G. geſtattet / vnnd darüber auch eines theyls inter v ciniæ vnnd familiaritatis des D. Abſchiedes / (darinnen den G. abermahls jhr Recht vorbehalten) erfolget / ſo kan ich auch für meine Perſon meines erachtens anders nicht ſchlieſſen / dann daß der von L. ſich dergleichen Holtz vnnd Graßnützung auff der G. Teychſtätte / anzumaſſen nicht beſügte / ſondern daß er ſich derſelben auffm fall / da er Rechtlich alſo geſucht / hinfort zu enthalten / vnnd derhalben gebührlich zu cauiren oder verſicheren ſchuldig / dann je eine
18 gemeyne Rechts lehr / quod quælibet res † præſumatur libera, tantiſper, quoad ius in ea conſtitutum fuerit. *leg. altius. C. de ſeruitut. & aq.* & cum tribus mo-
19 dis † ius in prædio alieno conſtituatur, videlicet, vel inter viuos pactionibus & ſtipulationibus: vel in vltima voluntate: vel denique per præſcriptionem. §. *fin.* & ibi Angelus *num. 1. in fin. Inſtitut. de ſeruitut. prædior.* In propoſito quidem noſtro non apparet, vno trium horum modorum, ius percipiendorum graminum & lignorum, Dominorum conſultorum ſolo fuiſſe impoſitum, quin etiam certi & exploratiuris eſt, eam, de qua hic loquimur, actionem negatoriam eam habere vim & poteſtatem, quod reus de ſeruitute, in poſterum non vtenda cauere teneatur. *leg. harum. & leg. egi. ſi ſeruitus vendicet.*

CONSILIVM XVII.

SVMMARIA.

1 *Qui ſe talem eſſe dicit, illud ipſum probare tenetur.*
2 *Nulla probatio melior, quam propria confeßio partis. numer. 33.*
3 *Reus, intentione actoris probata, exceptionem ſuam quoque probare tenetur.*
4 *Rem excipiendo perſonam actoris aſſumit.*
5 *Non exemplis, ſed legibus iudicari ſolet.*
6 *Negantis factum per rerum naturam eſt nulla probatio.*
7 *Poſitioni negatiua reſponderi non debet.*
8 *Ea ſunt poſsibilia, quæ ſunt probabilia.*
9 *Duo vbi copulatiue requiruntur, alterum adimpleri non ſufficit, ſed vtriuſque implementum neceſſarium eſt.*
10 *Producenti quando mora imputari poteſt.*
11 *Cauſa limitata limitatum producit effectum.*
12 *Copula requirit concurſum vtriuſq; copulati.*
13 *Omnia fieri debent lege, & non hominis voluntate.*
14 *Hominis voluntas non eſt iuſta regula.*
15 *Iudex legibus obſequi debet, & non voluntati ſuæ: & in cauſa merita examinare, non mutare debet, numero 16.*
17 *Publica vtilitas priuatæ præferri debet.*
18 *Lites diu duci & procraſtinari non debent.*
19 *Terminus probatorius dicitur eſſe peremptorius.*
20 *Quæ neceſſaria non ſunt, ea actum non vitiant.*
21 *Cautela ſuperflua non nocet, ſed neceſſariorum prætermißio.*
22 *Actus agentium vltra eorum intentionem non operatur.*
23 *Ius ſemel extinctum, nunquam reuiuiſcere poteſt.*
24 *Probare & allegare ſunt diuerſa.*
25 *Dilatio alia eſt probatoria alia allegatoria.*
26 *A diuerſis vel ſeparatis, non fit bona illatio.*
27 *Argumentum à dicto ſecundum quid, ad dictum ſimpliciter non valet.*
28 *Ratio legis & conſuetudinis, an ſit vna & eadem.*
29 *Teſtibus credendum eſt, & non teſtimoniis, ſecundum Hadrianum Imper.*
30 *Teſtis tanquam falſarius, quando puniri debet.*
31 *Teſtimonium iudiciale extraiudiciali præualet, & quando.*
32 *Actor quando probatione non indiget.*
34 *Actore non probante reus abſolui debet.*
35 *Princeps ex certa ſcientia aliquid faciens, de plenitudine poteſtatis facere videtur.*

DEI OPT. MAX. AVXILIO.

Durchleuchtiger / Hochgeborner Fürſt vnd Herr / nach dem E. Fürſtliche Gnaden mir etliche Acta / den H. P. N. Klägern an einem / vnnd A. N. belangendt zugeſchicket / vnnd gnediglich geſonnen / jhr mein Rechtlich Bedencken darauff mitzutheylen / als habe ich ſolche Acta / vnangeſehen / daß ich ſonſten mit vielen andern nothwendigen Geſchäfften beladen / mit fleiß verleſen vnnd erwogen / vnnd befinde / daß in denſelben etliche vnd viel diſputirliche Puncte vorfallen / als nemblich vnd Erſtlich / ob Beklagter Albrecht N. mit den aufferlegten beweyſungen billich beladen / oder nicht?

Zum Andern / ob ſich Beklagter mit der aufferlegten Beweyſung verſeumet / vnnd ob er mit der des H. N. eyngebrachten letzten Satzſchrifft / vnd darinnen angezogene documenten nachmals zu hören?

Zum

Zum dritten / ob Beklagter N. auff den fall / da er ſich damit nicht verſeumet / das jenige / was jhm zuerweiſen aufferlegt erwieſen oder nicht.

Zum vierdten / ob Beklagter zu condemnirn / oder aber von angeſtellter klage zu abſoluirn.

SO viel anfänglich den erſten Puncten betreffen thut / läßt ſichs darfür anſehen / daß klagender H. N. zuerweiſen ſchuldig / daß er der ſey / darfür er ſich außgibt / inmaſſen dann er mit anziehung etlicher Exempel / hart darauff dringet / nicht allein von deß wegen / daß er Klägers ſtatt helt / ſondern auch viel mehr von deß wegen / daß im Rechten klärlich verſe-
1 hen / quod is † qui dicit ſe talem eſſe, idipſum probare teneatur, *l. non ignorat. C. qui accuſ. non poſſunt.* Ex quo fit, vt is, qui ſe alicuius conſanguineum eſſe prætendit, eiuſmodi conſanguinitatem probare neceſſe habeat, *c. licet ex quadam, de teſtib.* & not. Anchor. *conſ. 52. num. 7. cum ſeq.* Alexan. *in conſil. 82. in 1. volu.* & Dec. *in conſil. 321. numer. 2. cum ſimilib.* So hat doch ſolches in dieſem Fall nicht ſtatt / dann zugeſchweigen / daß diß nicht deß Klägers / ſondern deß Beklagten intention / ſo iſt auch Beklagter dem Kläger / den grund ſeiner klage ſelbſt bekändtlich vnnd geſtändig /
2 qua quidem partis † ipſius confeſſione, nulla eſt probatio melior nec validior, *l. proinde, §. 2. §. fin. ad l. Aquil. l. 1. de conf. ff. ff. & C.* Vt proinde hoc caſu ſuc-
3 cedat vulgata iuris regula, quod intentione † actoris probata, Reus exceptionem ſuam probare teneatur, *l. 1. C. de probationib. leg. ſiquidem, C. de exceptio.* & notat Paul. de Caſtr. *in leg. fruſtra, num. 1. Cod. de probatio.*
4 Cum excipiendo † reus Actoris perſonam aſſumat, *l. 1. de exceptio.* Daß aber droben geſagt / quod is, qui dicit ſe talem, id ipſum probare teneatur: id tunc habet locum, quando quis vt talis agit, vel accuſat, & intentionis ſuæ fundamentum iacit in qualitate propinquitatis vel ſimili: Sic enim loquuntur iura & conſilia in hanc ſententiam allegata. Cum interim in propoſito actor intentionem ſuam in eiuſmodi qualitate non fundet, ſed iniuriam ſibi factam eſſe in libello ſuo contendat.

So thun auch die angezogenen exempel nicht zur ſache / dann vber das / daß beklagter nicht anzeiget wie die fälle / darinnen ſich ſolche exempel zugetragen / geſchaffen / vnnd ob ſie dieſem fall gleich geweſen oder nicht / ſo iſt auch eine gemeyne Rechts regul / quod
5 non exemplis † ſed legibus ſit iudicandum. *l. nemo iudex. C. de ſent. & interlo. om. iud.*

Vnd ob wol beklagter vorwendt / daß ſeine intention in negatiua fundirt, vnnd er alſo mit der bewei-
6 ſung nicht zu beſchweren / cum negantis factum † per rerum naturam ſit nulla probatio. *l. Actor. C. de probat. l. aſſeueratio. C. de non num. pec. & c. quoniam contra, de probatio.* quo & illud pertinet, quod tradunt Dd. *in l. 1. §. quod obſeruari, C. de iureiurand. prop. cal. dan.* vbi di-
7 cunt, quod poſitioni † negatiuæ, quia probationem nullam recipit, non ſit reſpondendum. Cum
8 ea demum † ponibilia ſint, quæ ſunt probabilia, ſo helt dannoch beklagtes intention (nemlich / daß der H. N. nicht der ſey / vor den er ſich außgibt) nicht veram negationem, ſondern implicitam affirmationem in ſich / dieweil der H. deß Beklagten vorgibt / er ſey der nit / vor den er ſich außgibt / ſo folgt je à contrario ſenſu nothwendig / daß er ein anderer ſeyn müſſe / dann vor den er ſich außgibt / licet ergo hæc oratio vel poſitio, *Tu non es huius vel illius filius*, probationem non recipere videatur, eadem ratione quod negatiue concepta eſt, vere tamen loquendo eſt probabilis, ſicuti teſtatur Bald. *in l. non nudis, num. 3. Cod. de probatio* per illum textum, & per text. *l. filium, ff. de his qui ſunt ſui vel al. iur.* Idq; verum eſt vſque adeo, vt etiam etiam negatiuam, quia vel implicitum affirmationem non continet, vel loco & tempore circũſcripta non eſt probare neceſſe habeat, qui intentionem ſuam in ea fundat, ſiue id agendo faciat, ſiue hoc excipiendo. Quemadmodũ ſcribunt Dd. *in l. in illa copulatione, l. 1.* vbi Bart. *n. 5.* & Iaſ. *num. 14. de verb. oblig.* Auß welchem allen zuerſehẽ / dz Beklagten die Beweiſung / dißfalls duplici nomine, billich vnd rechtmäſſig iſt aufferlegt worden / tum, quod intentionem ſuam in negatiua fundet, tum vero, quod hæc, de qua nobis ſermo inſtitutus eſt, negatio, implicitam affirmationem complexu ſuo continet, cuiuſmodi negat onis probatio, abſq; omni controuerſia, neganti incumbit per not. gl. *in l. 2.* & not. ibidem Bart. *numer. 2. de probat.* Vnd ſo viel von dem erſten Puncten.

Den andern Punct / ob ſich Beklagter mit dem aufferlegten Puncten der beweiſung verſäumet / belangend / ſcheinet nit weniger vor Beklagten ſeyn / daß er ehe vnd zuvor die beſtimpte Beweiſungsfriſt verlauffen vmb prorogation gebeten vñ deß an E. F. D. ein Supplication außgehen laſſen / vt proinde hic locum habere videatur Caſt. doctrina *in l. 1. n. 8. C. de dilat.* vbi dicit, quod tũc iudex finita prima dilatione non debeat dare ſecundã dilationẽ ſine magna cauſæ cognitione, propterea quod hoc caſu alteri parti ius quæſitum ſit, ad excludendum eum, qui probare nititur, quod tamen nihil impediat, quo minus iudex prima dilatione nondum elapſa, laxio. ẽ probandi terminum parti concedere poſſit: Cum hoc caſu dilatio nondum finita, prorogetur potius, quã de nouo petatur, *arg. l. ſed etſi, de pen.* nullumq; adhuc ius aduerſari, ſit quæſitum, &c. So ligt jm dannoch hinwider auch im weg / daß jm anfänglichen ein geraume beweiſungsfriſt / als nemlich Jahr vnnd Tag iſt nachgelaſſen worden / da doch ohne das im Rechten / keine längere dilation / auch der jenigen / ſo in tranſmarinis locis beweiſung zuſuchen bedacht / im Rechten nachgelaſſen / *d. l. 1. C. de dilatio.* vors erſte.

Zum andern ligt jhm auch nicht wenig im wege / daß jhm E. F. G. abſchiedt / ſo den 22. Aprilis Anno 1563. ergangen / außtrücklich gemeldet wirdt / daß auf den fall / da jhm Ehehaffe vorfiel / auff ſeyn anſuchen ferner zeitliche friſt nach billigkeit gegünnet werden ſolte / daß ihm auch dieſelbige wiewol allererſt den 7. Junii Anno 64. vnd alſo nach allbereyt verfloſſenem Termin / auch nicht ſimpliciter zu vollführung ſeiner Beweiſung ſondern auch zu deducierung ſeiner Ehehafft (welche dann auch ſecundum ordinem literæ vorher gehen ſolte) noch auff ſechß Monat iſt gegeben vnnd erſtrecket worden / vnd ob er nun wol ſeine documenta vnnd ſchrifftliche Vrkunden innerhalb ſolcher 6. Monat vnnd zeit erlanget vnnd eyngebracht / ſo hab ich dennoch auß den Actis nicht befinden können / daß er eynig legitimum impedimentum oder Ehehafft deducirt vñ beygebracht hett / wie er dann auch in ſeiner ſupplication / darinn er die erſtreckung deß termins ſuchen thut / keine Ehehafft oder nothwendige verhinderung in ſpecie allegieret /

inmaſſen dann auch in der Königlichen Römiſchen/ nunmehr aber der Keyſerlichen Mateſtet Schreiben auch nicht geſchehen / da doch eine gemeyne Rechts-
9 regul/quod eu in caſu, quo duo † cupulatiue requiruntur, non ſufficiat alterum adimpleri, ſed requiratur implementum vtriuſque, *l. ſi hærede, de cond. inſtit. l. huiuſmodi, § ſi Titio. de leg. 1.* & not. Bart. *in l. 1. nu. 2. de inſt. & iur. cum ſimilib. alleg.*

Vnd iſt alſo hierauß ſo viel abzunemen/ daß jhm die obangezogenen theorica Paul. de Caſt. *in dict. leg. 1. nu. 8. C. de dilation.* de prorogatione termini probatorij nicht faſt vorträglich / ſonderlich dieweil die erſtreckung deß termins allererſt poſt finitam primam dilationem, ſicque eo tempore, quo actori iam tunc quæſitum ius fuerat, geſchehen / quod ius per dilationem nouæ conceſſionis auferri actori non potuit, wie Caſtr. daſelbſt bezeuget / & facit quod notat idem Caſtr. *in leg. 2 num. 4. de re iudicat.* vnd da er nun in beſagter ſachen verfahren wöllen/ ſo hette jhm gebühret/ ſich dermaſſen nicht zu coarctiren / daß er ſeine beweiſung intra præfixum terminum zu vollführen nicht vermöchte / ſondern hette ſich eher vnnd ſo zeitlich auff den weg machen / oder jemandts anders an ſeine ſtatt ſchicken / vnnd anhalten müſſen/ damit ſolche Beweiſung innerhalb deß beſtimpten termins hette verführet werden/ vnnd der mangel an jhm nicht ſeyn mögen/ per ea quæ not. Bald. *in l. ſi quando. num.*
10 *8. C. de teſtib.* vbi dicit, quod ſi † producenti poſſit imputari mora, vtpote, quia non aſſiſtat iudicio & petat teſtes examinari, et præcluſa ſit via examinis: Et ideo caueas, inquit, ne producas teſtes vltima hora termini, ita quod volendo inſtare non poſſis in quacunque inſtantia fuere teſtes examinati, præcluſa ſic via examini. Imputet ergo reus ſibi, quod in tam anguſtum & breue temporis curriculum ſe coegerit, vt intra terminum præfinitum probationem adimplere non potuerit, quodque tum mature laxiorem dilationem non petierit, vt ea, ante primam dilationem elapſam, adeoq; prius, quam actori ius quæſitum fuerat, potuerit prorogari.

Ja wann er auch gleich die prorogation termini alſo zeitlich geſucht hett/ dz dieſelbe vor außgangs deß Jahrs/ jhme noch mitgetheylt werden können/ ſo ligt jm dannoch nichts deſto weniger nachmals im wege/ daß er keine Ehehafft in ſpecie deducirt vnnd dargethan / da jhm doch der termin nichts anders / quam ſub hac limitatione vel adiunctione von E. F. D. erſtreckt iſt worden / vt proinde locum hoc caſu inueniat vulgo triſſima iuris regula, qua dicitur: quod
11 limitata † cauſa limitatū pariat effectum, *l. in agru, de*
12 *acquir. rer. dom.* Item; quod copula requirat † concurſum & verificationem vtriuſq; copulati per iura ſupra allegata.

Nun iſt aber ein gemeyne Rechtsregul/ quod terminus probationis ſit peremptorius, eoque ſemel elapſo probare volens, amplius non ſit audiendus, *l. oratione & leg. fin. de fer. cum ſimilib.* vnd ob gleich ſolchs jemands halten möchte/ als were es rigoroſum vnnd geſchwinde / ſo muß dannoch hinwider auch bedacht werden / quod lex quantumuis etiam dura, ſeruanda ſit, *leg. proſpexerit, qui & à quib.* Item, quod non lege ipſa debeamus benigniores velle videri. *§. omnes,*
13 *auth. de iudicib. col. 6.* Omnia enim melius † eſt lege fi-
14 eri, quam hominum, quæ non † eſt tuta regula, voluntate, teſte Ariſt. *lib. 1. Polit. c. 8.* & eſt elegans textus *in c. iudices. 3. quæſt. 7.* in hanc ſententiam, quod
15 iudex voluntati † ſuæ obtemperare non debeat, ſed legibus obſequi. Item, quod cauſæ † me[illegible] uatæ, non mutare debeat.

Vnd haben die legiſlatores tempora inſtantiæ & proceſſus iudiciarij nicht ohne vrſach certo modo limitirt vnd eyngezogen/ dann ob gleich bißweilen/ ſolche contraction vel limitatio temporis von wegen jres vnfleiß vnd läſſigkeit zu nichten oder abbruch jhrer Rechten gereichen thut/ ſo militirt dannoch ea par-
17 te [illegible] publica vtilitas, quæ priuatæ vt[illegible] merito [illegible] ſiderat *auth. res qua, C. commun. de legat. & l. 3. C. de pr[illegible] lib. 12.* ſiquidem publice vtile eſt,
18 ne lites † [illegible] tricantur vel procraſtinentur, *l. properandum, in princ. C. de iudic. & cap. finem litibus, de dol. & contum.* & not. Bart. *in l. arbitrio, §. dolo, ad fi. de dolo.* quem ſe[illegible] & ſequitur Panorm. *in c. venerabilis nu. 2. de iudic.* indeq; [illegible] fit, quod in jis, quæ adducta ſunt, ad vigorem & formam proceſſus iudiciarij ſeruandum, minoribus, etiam ruſticis, vel muliebri ſexui non parcatur, ſed præciſe attendatur forma tradita: quē ad [illegible] eum ſcriptum reliquerunt Dd. *in leg. iuris ignorantia,* & Bald. *in fin. lat. num. 7.* vbi in ſpecie exemplificat [illegible], qui non producūt intra terminum inſtrumenta vel probationes, & Dec. *nu. 14. in 2. lectur. C. qui admitt.* & not. Salyc. *in leg. penultim. eod. tit.*

Vnnd ob gleich der H. N. nach dem er wiederumb anheym kommen, den Beklagten zu eynlegung ſeiner Beweiſung anzuhalten gebeten/ vnd in termino producti [illegible] einen Anwaldt an ſeine ſtatt abgefertiget welcher ohn vorgehende beſchuldigung des vngehorſams / auch ohne eynwendung einiger proteſtation ſolches vngehorſams halben / Beklagten ſeine documenta vorlegen / vnnd eynbringen laſſen / ſo hat ſich dannoch Kläger dadurch ſeines erlangten Rechtens nicht begeben noch verziehen / dann erſtlich ſeind wir allhier nicht in denen terminis, in quibus vel accuſatio contumaciæ, vel proteſtatio eo nomine deſideratur, ſondern in dem Fall/ vbi ipſo iure, ſine vlla contumaciæ accuſatione per lapſum termini probatorii, ſublata atq; perempta eſt facultas probandi, vnde & terminus † probatorius, peremptorius eſſe di- 9
citur *l. fin.* vbi Dd. & præſertim Caſt. *numer. 2. de ferus.* quemadmodum in ſimili tempore appellationis proſequendæ finito, deſerta eſt ipſo iure probatio at[illegible]e ſublata facultas, eam effectualiter iuſtificandi, tam etſi nulla interuenerit contumaciæ accuſatio. *cap. Romana de appellat. & l. fin. §. illud. C. de tempor. appell. cum ſimilib.* iſt alſo dißfalls keine accuſatio vel proteſtatio contumaciæ nomine von nöten geweſen / vnd ob ſich nun gleich der Herr N nach verlauffenem termin vngehorſamen Beklagten / eher vnd zuuor er wiederumb anheym kommen / beſchüldiget / ſo iſt dannoch daran nichts gelegen/ ſondern es findet allhier dieſe gemeyn Rechtslehre ſtat/ quod ea, quæ neceſſaria non ſunt, non † vitient actum, licet ſuperflue minusque rite vel legitime adhibeantur. *l. vnic. in princ. C. de rei vxor. act.* & not. gloſſ. *in §. multis autem modis. ad verb. in transitu. Inſtit. de libert.* & ibidem Sylueſter Aldobr. *in addit.* Superflua enim cautela † non nocet, ſed neceſſariorum prætermiſſio. *l. teſtamenta. Cod. de teſtam.*

Zum andern befindet ſich auch gleichwohl / daß in des H. N. allda in termino nicht mehr gethan / dann daß er des Beklagten documenta mit den rechten originalien zu conferiren/ derſelbē gleichhaffte abſchrifften vnnd terminum ſeines H. principaln notturfft [illegible] wied eynzubringen/ gebeten (wie dann auch die [illegible] macht dahin gerichtet. Auß ſolchen actib. aber mag keine renunciatio iuris per actionem quæſiti vel approba-

probatio documentorum à reo productorum er-
zwungen werden / cum imo in contrarium finem e-
iuſmodi actu[illegible] ſit deſtinatu dann dardurch das An-
walde gemeldte documenta mit den rechten origina-
len zu conferiren gebetten / hat er zuerkennen gegeben/
quod de fide eorum addubitaret, ſo iſt auch die friſt
ad excipiendum vel opponendum contra prædicta
documenta, vnnd alſo zu widerfechtung derſelben ge-
ſucht/deß gleichen auch der documenten diſputation/
ſo man von deß Klägers ſeiten wider die ſchrifftliche
vrkunden hernacher eyngeführet/ eben dahin auch ge-
richtet werden. Vt proinde tales actus contrarium ef-
fectum, adeoq; [illegible] ratione iuris quæſiti, vel ap-
probationem eorum, quæ ſupra diximus, documé-
torum operari non poſſint l. legata inutiliter, de adim.
legat & l. cum tale, § ſi d. conditio. & demonſtratio Actus
22 enim agentium † non operatur vltra eorum inten-
tionem l. non omnes. in princip. ſi cert. petat. zuförderſt/
weil Kläger in ſeiné product ſo er wider deß Beklag-
ten documenta eyngewandt/vnter andern auch ange-
zeigt/ dz ſich Beklagter von deß wegen dz er mit ſeiner
beweiſung in beſtimbter friſt nicht vor kommen vñ kein
legale impedimentum eyngebracht/ der ſache verlu-
ſtig/vnd daß er ſeine notturfft nur berichtsweiß ſich
zu purgiren vnd zuverantworten eyngeredt / vnnd ſich
ſeines vollgewonnenen Rechtens damit nicht bege-
ben haben wolte/ wie er dann auch proteſtirt/vnd die
net ſonderlich [illegible] glo. in l.
circa, de probatio. vbi d[illegible] quo reus per hoc, quod a-
ctoris intentione nec dum fundata probandi onus
ſponte in ſe recepit non videatur renunciaſſe iuri
abſolutionis, propterea quod onus [illegible] obaudi ea
intentione aſſumſerit, vt abſolueretur.

Zum dritten / dieweil per lapſum termini proba-
torij, facultas prob[illegible] di ipſo iure. wie obgemelt / pe-
rimirt /vnd verfloſſen geweſen / ſo hat dieſelbe durch
deß klagende theyl Beklagten zu eynbringung ſei-
nes beweiß anzuhalten gebeten / vnnd ſeinen An-
walden auff den terminum productionis abgeſärtl-
get / auch auß der vrſach nicht widerbracht können
23 werden / quod ius ſi ſemel † extinctum nunquam
reuiuiſcit. Maenius. §. duobus, de lega 2. & l. qui vero, §.
arcam. de ſolutio. indeque fit, quod in ſimili appella-
tus, qui poſt elapſum fatale & deſertam appellatio-
nem, eam dum nihil ominus proſequitur, ſibi noo
præiudicet, iuriq; per lapſum fatalis quæſito renun-
ciare non videatur, textus eſt manifeſtus in clem. po-
ſtulꝰ in de appellation.

Erſcheinet demnach auß dieſem allen ſo viel / daß
der H. N. ſich ſeines Rechtens ſo er diſſfalls erlan-
get/nicht begeben / vtpote quod ſibi ſine vlla etiam
proteſtatione, vel contumaciæ accuſatione ſ[illegible] iuit
durante, quemadmodum in ſimili dicit textus in leg.
ſicut, §. non videtur, quib. mod. pign. vel hypothec. ſol. wie
dann auch hinwider Beklagter dardurch daß er ſich
in termino productionis erkläret / auff das mal kei-
ne Beweiſung mehr eynzubringen/ ſ[illegible] ſeiner rechtli-
chen notturfft vnd allegation wider deß H. N. letzten
product vnnd darinn angezogene documenta nicht
24 verziehen [illegible] andoquidem probare † & allegare ſunt
diuerſa, Caſtr. in auth. iubemus, num. 3. verb intelligitur
tertio modo, C. de iudic. Quemadmodum alia etiam
25 eſt dilatio † probatoria, alia item dilatio alle-
gatoria, teſte eodem Caſtr. in rubr. num. 3. Cod de dila-
tio. Imo maius eſt pericu lum. prout ſcribit idem Ca-
ſtrenſ. in d. authen. iubemus, num 7. quando quiſq; non
allegat iura ſua, quam ſi nó probet. Ex quo fit, quod
à renũciatione probationis ad renunciationé alle-
gationis, propter locũ à diuerſis vel ſeparatis nó re- 26
cte inferatur, l. ſi de calũ. l. Papinianꝰ exuli, de minor. l. in-
ter ſtipulanté. §. ſacram rem. de ver. obl. & l. ſi maritus, 1 C.
de donat. int vir. & vx. Quinimo iudex hanc dilationé
allegatoriam non tantum ad preces partis liberaliter
debet concedere, verum etiam ſponte ſua partes
ſæpius interrogare, nunquid noui allegare, vel ad-
dere deſiderent, vt eo melius caſus qualitaté plena
inquiſitione poſſit deſcuetere. l. iudices, C. de iud. cũ auth.
ſeq. & can iudicantem, 30. q. 5. Cauſarum n. merita par-
tium aſſertione produntur, cap tegebatur, de maior. &
obed. & l fin. C ſi per vim. vel al mod.

Vnd kan ſolche dilatio allegatoria dem Beklag-
ten auß der vrſachen nicht verſagt werden / quod ex-
cipiendo factus ſit actor /vnnd daß demnach klagen-
der theyl der letzte ſatz tanquam reo gebühren ſolte/ ſin-
temal dahin nit zuſehé/wer kläger oder beklagter/ſon-
dern wer den anfang mit den ſachen gemacht wie diß
falls Kläger mit eynbringung ſeiner exception vnnd
impugnation gethan dann dieweil in den Gerichten
gleichheit gehalten werden ſoll / ſo wolte ſichs je nicht
reimen daß diejenigen/welche den anfang mit den
Sätzen gemacht / auch der letzte Satz / vñ alſo ein ſatz
mehr dann dem Gegentheyl nachgelaſſen werdé ſolte.

So nimbt auch pars rea excipiendo nicht omni-
modo actoris naturam an ſich/ ſed dicitur tantum
actoris officio fungi. Nam & factum ponit, ſicut a-
ctor, & exceptionem probare tenetur, l. in exceptio-
nibus, de probatio & not. gloſſ. in l. 1. de exceptio. Et ergo
dici non poteſt, daß Albrecht N. excipiendo ſim-
pliciter Actor vnd demnach auch der H. N. ſimpli-
citer reus worden ſeyn ſolte/ à dicto enim ſecundum
quid †, ad dictum ſimpliciter non recte ducitur ar- 27
gumentum. l. ſi dictum, §. in ſtipulatione, de euictio. Et de
ſecundo capite hæc quidem hactenus.

Was den dritten punct betreffen thut/hab ich niche
nes eynſalts ſorge wann gleich Beklagter intra præ-
finitum terminum probatorium ſeyne Beweiſung
eynbracht/ vnnd ſich alſo damit nit verſäumet haben
möchte/daß er dannoch das jenige/was jhm zuerwei-
ſen aufferlegt/gebührlich vnd wie recht nicht erweiſet.

Dann erſtlich iſt nicht zubefinden / daß die Perſo-
nen/von welchen Beklagter kundtſchaffe bracht / als
nemlich das Capitel vnd Gemeyn zu Z. item H. W.
von der L. die H. der B. W. vnd dergleichen gebühr-
licher weyß zu Zeugen angegeben/vorgeſtallt/vñ auff-
genommen/vnd daß Kläger darzu geladé worden were.
Ex quo ſequitur, quod prædicta teſtimonia, vtpote
non citata aduerſa parte impetrata, nullius ſint mo-
menti, per textum manifeſtum c. 2. de teſtib. & notat
Bal. in l. ſi quando. num. 4. C. de teſtib. & in l. Iudæos. num.
1[illegible] de fid. inſtrumento.

Zum andern befindet ſich gleicher geſtalt auch nit /
daß obgemelte Perſonen in jhren gezeugnüß gebürli-
cher weiß vereydet worden / atqui nullius teſtimonio,
quantumcunq; rel grotius exſtat, niſi iuratus depo-
ſuerit, in alterius præiudicium credi debet, c. Nuper. de
teſtib. & l. iuriſiurandi C eod tit.

Atq; hæc quidem ſententia vſq; adeo vera eſt, vt
ſtatuto etiam induci non poſſit, quod teſti non iura-
to non credatur. Felin in c. 1. nu. nu. 2. verſ. ſed de hoc dubi-
to. de teſtib. vbi dicit, eiuſmodi ſtatutum ad ſerſuri iuri
naturæ, ſi ergo ſtatutum inducere non poteſt vt te-
ſtis non iurato credatur. Ergo nec conſuetudo po-
terit, ſi fortaſſis ea in contrarium vellet allegari, cum
eadé ſit ratio [illegible] legis & conſuetudinis. l. de quib. [illegible] legi. 28

Zum

Zum dritten haben auch gemeldte Perſ[illegible] wörtlich deponirt / ſondern allein bloſſe kundt[illegible] ſie in ſchrifften gegeben/ob nun wol etliche Do[illegible] wie wol dannoch gar wenigen der meynung ſein[illegible] testificatio in ſcriptis fieri poſſit, Bart. *in l. Theopomp.* [illegible] *num* 12. *de dot prælega.* Alexan. *in l legata inutiliter, num.* 7 *de lega.* 1. & Ant. de Butr. *in c. de teſtib colum.* 1. *verſicul. quæro an teſtis, de teſtib.* verior tamen & receptior ſententia, quod depoſitio teſtis, viua voce non f[illegible]a, ſed ſcripto tantum comprehenſa, nullius pond[illegible]s ſit & momenti, textus manifeſtus *in can. teſtes,* 3. *q.* [illegible] 9. vbi dicitur. *teſtes per quamcunq, ſcripturam teſtimonium non ferant, ſed præſentes de iis, quæ nouerint & viderint, veraciter teſtimonium proferant, &c.* & ſac. text. *leg.* [illegible] *§. item Diuus, de teſtib.* vbi Imperator Hadrianus Iunio Ruffino Proconſuli Macedoniæ reſcripſiſſe fertur, teſti-

29 bus † ſe, non teſtimonijs credere ſolere, quem textum in hanc ſententiam allegant Bald *in rubr. ext. de teſtib.* & Anchor. *conſil.* 204 *incip. pro diſcutienda veritate. num.* 6. Et hanc ſententiam tanquam veriorem approbant Dd. iuris tam pontificij, quam ciuilis, veluti Speculat. *in titu. de teſtam. §. nunc tractandum. num.* 17. Canoniſtæ *in dict. cap. de teſtib.* vbi Ioan. And. & Panorm. *nu.* 10. *de teſtib.* & idem Panorm. *in c. ſ no-bis,* per illum textum *num.* 3 *C. de teſtib* & ibi dicit Salycet. Anchar. *in c fin col.* 2. *de re iudic. lib.* 6. quos refert & ſequitur Fab. *in d. c. de teſtib nu.* 7. Bald. *in l. in bonæ fidei, nu* 5. *C. de reb. cred. & iureiurando. & in l. iuriſiurandi. num* 3. *C. de teſtib.* & ibi Salycet. *num.* 8. & Boer. *deciſio.* 1. *num.* 18. *cum ſimilib.* Quamobrem autem teſtis viua voce & non in ſcriptis teſtificari oporteat, eius rei multas & quidem elegantes rationes affert Bal. *in d. rubr. ext de teſtib.*

Zum vierdten / werden auch die rechte geſchworne vnd die gemeyne M. G. Z. ihm ſelbſt widerwertig befunden/dann erſtlich hetten ſie den H. N. drey kundtſchafften gegeben/inmaſſen dieſelben [illegible] befinden/ darinnen ſie ihm ſeines Standts vnnd [illegible] erkommens ein feines Zeugnuß geben/ aber in der [illegible] kundſchaffe / welche Beklagter von ihnen bekommen kehren ſie es gar vmb / vnnd ob man nuhn gleich darfür achten möchte / als weren die erſten kundtſchafften/ welche ſie dem H. N mitgetheylt/ extra iudicium, die beklagten kundtſchafft aber iudici[illegible]iter ergangen [illegible] wolt es dannoch nichts deſto weniger in [illegible] kommen/darvon Bartolus *in leg.* [illegible] *numero quarto, de*

30 *falſ.* redet / vbi dicit, quod teſt. † qui primo d[illegible] ve[illegible]m extra iudicium, & poſtea [illegible] contrari[illegible]m in iudicio, puniri debeat [illegible] m[illegible] as, p[illegible] [illegible] & [illegible]od conſe[illegible]uens [illegible] pro[illegible] vnnd wiewol es etliche m[illegible] Bartol[illegible] nicht wöllen halten ſondern ſagen quod depoſitio [illegible] fa[illegible] va[illegible] at, ext[illegible] iudicium ver[illegible] facta non ſubſiſtat. Bald. *in l nullum, numer.* 2. *C. de teſti*. ſo iſt dann[illegible]ch dieſe letzte doctrina, in h[illegible] ratione [illegible] quo[illegible]

31 ſtimonium [illegible] iudiciale id[illegible]o prævalere debeat extraiudiciali, qu[illegible] illud dictum eſt mediante iuramento, hoc vero [illegible] iuramento, Pract. Papien. *in* [illegible] *r. opponend. contra teſt poſt publicat. ad verb. ac etiam* [illegible] *numer* 2. *in fin.* W[illegible]che[illegible] allhier auch nit vorhand[illegible] der deß Beklageen noch deß Klägers kundtſchafft noder gezeugnuß eydlich geſchehen vnd [illegible] nach all[illegible] nichtig.

[illegible] d[illegible] er vielleicht geſagt werden möchte daß eben au[illegible] er vrſache der H N. mit ſeinen [illegible] ſtimo-n[illegible] te in quibus eadem [illegible] ratio, &c. ſo wenig [illegible] vorkommen m[illegible]chte/ als Beklagter. Cum e-

nim vtraq; pars in [illegible]d[illegible] pars alter[illegible] poteſt obijcere [illegible] *quando, num.* 9. *C de teſtib* [illegible] [illegible] *argum. leg ſi* [illegible] *re, ſo[illegible] t. matrimon. & cap. ex literis, de* [illegible] dannoch mit Klägern d[illegible] fals viel ein andere [illegible] heit/ dann mit dem Beklagten ſintemal deß [illegible] [illegible] per con[illegible] allbereyt [illegible] vnd alſ[illegible] auff ſeiner ſeyten keine probation m[illegible] [illegible] nöten. Actor enim [illegible] reus [illegible] nem [illegible] conſ[illegible] [illegible] probati[illegible] Ca[illegible] *in authent ſubemus,* [illegible] *C* [illegible] *iudic.* nu[illegible] n elior[illegible] nec [illegible] us parte in iudi[illegible] [illegible] *leg. proinde,* [illegible] *fin.* [illegible] *de interrogat.* [illegible] *de con*[illegible] ab[illegible] auff deß B[illegible]gten ſeyten iſt die beweiſun[illegible] [illegible] ceptionem [illegible] bate[illegible] h[illegible] ca[illegible] *le, in ext* [illegible] *bus, d probatio.* iuncta *lig* [illegible] *enim ſimi*[illegible] *ſupra allegat.*

Vnd wann nun gleich der H. N. mit ſeinen kundſchafften nic[illegible] erwieſen haben möchte ſo[illegible] dannoch Beklagter damit m[illegible] beheiffen [illegible] wolte abermals die angezogene theo[illegible]ca [illegible] finden.

Nempe quod per ea, quæ ad legitimam ca[illegible] minus le[illegible] ca[illegible] iubeantur, actus n[illegible]n vi[illegible] *vnic. in p[illegible] Cod* [illegible] *rei vxor. act. & l teſtamenta* [illegible] Darauß ſo wird [illegible] offtmals erfahren [illegible] pars re[illegible] der bewe[illegible] ihm beladen [illegible] kan ſich a[illegible] wohl a[illegible] in fall da er ſo[illegible] weyſung/ w[illegible] nich[illegible] der [illegible] partes reſpectu [illegible] in p[illegible] net. *dict. l. in exce*[illegible] *d. probat.* damit [illegible] ſen/ſondern muß gleich wo[illegible] deſto wen[illegible] nemmention wie recht erweyſen *l. circa.* un[illegible] & not. ibidem Bart. *de probat.* [illegible] etſi † nih[illegible] præſtiterit vel probauerit, ve[illegible] uendus. *l. qui accuſare. C. de edend.*

Vnd ob nun wol [illegible] daß auff de[illegible] ſeyte die angezogene pro[illegible] nit die [illegible] chen ihm/vt, [illegible] legitime prob[illegible] n [illegible] etiam [illegible] pr[illegible]bet, il[illegible] on tia alie[illegible] non probet. [illegible] exemptionem tantum [illegible] *c. per tuas. de teſt* & n[illegible] *d. in l neq natales.* [illegible] *verſ extra quartt.* Nic. de Mat & S[illegible] *num.* [illegible] *od. de probat.* [illegible] dann auff die kundſcha[illegible] der [illegible] repu[illegible] nanti[illegible] m & vari[illegible] [illegible] propter quam de ip[illegible] per eaque not. [illegible] te[illegible] *d. teſtib. cogen.* [illegible] [illegible] hat dannoch nicht em[illegible] an[illegible] daß die von Käyſerl Mayeſt. vnd C[illegible]licher gedecht[illegible] P. vnd B. [illegible] de[illegible] nachkommen [illegible] N [illegible] vnd ſie Königl [illegible] n[illegible] der mitgeſellen/vnd H. G. erb[illegible] vor P[illegible] verältert erkandt vñ im ſo[illegible] guter wiſſenheit vnd auß wolbedach[illegible] alſo ex[illegible] confirmirt, dar[illegible] auch ſein Wapen vnnd [illegible] gemehret. Atqu[illegible] cert[illegible] tis facta, tan[illegible] quicquam conte[illegible] lam aud[illegible] [illegible] imp[illegible] Bald *in c* [illegible] *§. ſi quis autem.* tex. *de pac. Conſt.* Na Princ[illegible] ta[illegible] videtur facere de pl[illegible] udi[illegible] [illegible]

quo caſu non poteſt ipſi dici, cur ita facis? Bald. *in l. eos, in prim. C. de appellatio.* iunctis iis, quæ ſcribit *in prælud. feud. colum. 6. verſic. ſed pauca de principe dicamus, &c.* quem refert & ſequitur Decius *in conſil. 518. numero octauo.*

Ferner hat das auch nicht ein geringes anſehen/ daß der H. N. das Priuilegium Königs N. vnd darauff erfolgte Käyſerliche confirmation vor etlichen jahren/ publice in truck außgeben laſſen/ vnd daß jhm groſſe Potentaten/ König/ Fürſten vnd Herrn/ vnnd andere in gemeyn den titul/ welchē König N. den N. in berührtem Priuilegio zugeeignet/ ſo offt ſie jhm geſchriben/ gegeben/ vnd daß deß H. N. anzeigen nach im ſolcher titul vnd ſeinen Herrnſtande vor der zeit nit angefochten worden/ ve proinde hic videatur eſſe locus relictus huic doctrinę, per quam dicitur quando iis, quæ palam vel publice propoſita ſunt, non contradicitur, coniectura probabile fieri, quod ita ſe habeat veritas, Bald. *in dict. leg. neque natales, num. 4.* & ibidem S. lycet. *num 6. C de probatio.* quandoquidem hoc caſu cauſari ignorantia à nemine poteſt, *l. ſed etſi pupillus, §. 1 verſ. certe, de inſtito actio.* & pertinet huc textus in *l. Barbarius, de off. prato.* Vbi prætura Barbario tanquam libero, per errorem decreta, prætorem eum nihilominus effecit & ad libertatem produxit. Rationem aſſignat Iuriſconſultus: Quod ſic populus Rom. hanc poteſtatem, non tantum ſeruo decernere potuiſſet, verumetiam ſi ſciſſet ſeruum liberum eum effeciſſet. Quod ius (inquit) in Imperatore multo magis obſeruandum eſt. Quamuis igitur Imperator, cum id, quod ſupra diximus, priuileg ū regis N. confirmauit, Dominum N. eius eſſe generis, cuius Philippus & Bartholomæus N. fuerunt, nō vere, ſed errore inductus exiſtimaſſet, cum interim ex certa ſcientia & animo bene deliberato, prædictum priuilegium confirmaſſe maieſtas ipſius aſſeueret, talis tamen error dignitati D. N. collatæ non officeret, per *d. l. Barbarius*, & not. ibidem Bald. *in 1. lectura, in 2 notab.*

Vnnd ob nuhn wol auß dieſem allen ſo vil zuverſehen daß/ das jenige was jhme zuerweiſen aufferlegt/ mit gebürlichem Rechten gnugſam nit erwieſen/ vnd derwegen der condemnation deß Rechten beklagter friſt/ auch ſonſt wie zuvor gemeldt/ ſo ferrn man der ſchärpffe ſtracks nachgehen wolte/ ſchwerlich würde entſtehen können ſo iſt dannoch hierinnen auch allerley zubedencken. Dann zugeſchweigen/ daß es denen welchen die apices iuris vnbekandt/ ſelzame gedanckē machen würde/ da deß Beklagten kundtſchafften/ vnnd deß darüber auffgerichten Käyſerlichen tranſumpt vnangeſeht/ die condemnation nichts deſto weniger erfolgen ſolte/ ſo würde auch ſolche condemnation von deßwegen ſchwer verfallen/ daß ſie cum infamia coniungitur, ſolte demnach/ meines vnterthenigſten einfältigen bedenckens/ diß faſt der beſte/ bequemſte/ vnd beyden theylen leidlichſte weg ſeyn/ daß man dieſe ſachen/ ſo ferrn es immer müglich/ ſaluo honore vtriuſq; partis gütlich vertragen vnd beygelegt hette/ præſertim cum ad iudicis officium inprimis pertineat, vt lites dirimat atq; omnia componat, *l. aquiſſimum, in princip. de vſuf. & leg. quidam exiſtimarunt, ſi cert. petat.*

CONSILIVM XVIII.

Svmmaria.

1. *Hæres perſonam defuncti repræſentat.*
2. *Filius & pater vna & eadem perſona cenſentur.*
3. *Vox filii eſt vox patris.*
4. *Dictio, tantum, taxatiua quaſnam perſonas excludere ſolet.*
5. *Dictiones taxatiuæ cuius ſunt naturæ.*
6. *Hæres factum defuncti præſtare tenetur.*
7. *Contractus legem ex conuentione accipit, numero 51.*
8. *Lex conuentionis in quibuſnam conſiſtit.*
9. *Imperator Romanus etſi legibus conſtitutionum ſolutus ſit, legibus tamen conuentionum obnoxius eſt.*
10. *Promiſſis & pactis conuentis ſtandum eſt.*
11. *Fides eſt fundamentum iuſtitiæ.*
12. *Verba, ex quibus obligatio oritur, inſpici debent.*
13. *Mentis noſtræ teſtimonium maius nō eſt, quam qualitas verborum inſpecta.*
14. *A ſignificatione verborum propria haud facile recedi debet.*
15. *Verba obligationum expreſſe non dicta pro omiſſis habentur.*
Mens potentior eſt, quam vox dicentis, num. 56.
16. *Verba intentioni deſeruire debent, & non contra.*
17. *Leges rebus & non verbis impoſitæ ſunt.*
18. *Contrahentium voluntates magis quam verborum conceptio inſpici debent.*
19. *Verborum vniuerſalium & negatiuorum vna eſt poteſtas quædam.*
20. *Dictio, nullatenus, ſignificatio propria & natura quæ, num. 62.*
21. *Nemo de rebus alienis, domino inuito, diſponere poteſt.*
22. *Verba quomodo accipi debent.*
23. *Principum reſcripta ſine tertii iniuria intelligi debent.*
24. *Commodum amittens, damnum pati videtur, numero 66.*
25. *Reſcripta contra ius elicita, nullius ponderis ſunt.*
26. *Nemo præcepto legis renunciare poteſt.*
27. *Verbum, poteſt, negatiue poſitum, quidnam inducit.*
28. *Dominia quo iure conſtitui ſolent.*
29. *Princeps noua vectigalia ſine cauſa iuſta imponens vel ea exigens, mortaliter peccat, eſtque præceptis iurugentium obſtrictus, num. 30.*
31. *Nemo ex contractu reciproco iuuari poteſt.*
32. *Actor contractum in perſona ſua non adimplens, per exceptionem fidei non ſeruatæ repelli poteſt.*
33. *Qui alium quid facientem prohibere poteſt, id ipſe committere non debet.*
34. *Dicta in præcedentibus, cenſentur etiam repetita in ſequentibus.*
35. *Sequentia per præcedentia declarari debent, & econtra.*
36. *Conditio inſtitutioni adiecta, in legato repetita eſſe cenſetur.*
37. *Dies incertus inſtar conditionis obtinet.*
38. *Nemo ſine actione experiri debet.*
39. *Natura non patitur vt aliorum ſpoliis opes noſtras augeamus.*
40. *Charitas ordinata à ſeipſa incipit.*
41. *Quilibet ſuam conditionem meliorem facere debet.*
42. *Amittere bona ſua, & lucra non capere par ratio eſſe non poteſt.*
43. *Vectigal vnde nomen ducit.*
44. *Lucri & damni non eſt eadem ratio.*
45. *Ius ſemel quæſitum ſine facto noſtro nobis auferri non poteſt.*

46 Nemo

46 *Nemo factum alienum promittendo, obligari poteſt.*
47 *Obligatio tam actiue, quam paſſiue ad heredes tranſit.*
48 *Effectus repetitionis & inculcationis verborum quinam.*
49 *Verba demonſtratiua quomodo fiunt reſtrictiua.*
50 *Ex qua perſona quis lucrum capit, factum eius preſtare tenetur.*
51 *Ex præmiſſis non ſequitur bona concluſio.*
53 *Par in parem nullum imperium habet.*
54 *Imperator Rom. ſubditis ius ſuum ſine cauſa auferre non poteſt.*
55 *Genus argumentandi ſeu ſoluendi per retorſionem in iure omnium cenſetur eſſe optimum.*
57 *Mentis & voluntatis ratio potior eſt, quam verborum.*
58 *Verba late patentia, ad iuris communis intellectum reſtringi debent.*
59 *Factum alienum inutiliter promittitur.*
60 *Quæ directo per leges fieri nequeūt, ea ſaltem oblique fieri debent.*
61 *Quæ directo prohibentur, prohibita quoq; eſſe dicuntur oblique, & cum diſtinctione.*
62 *Dictionis,* nullo modo, *propria natura & ſignificatio quæ.*
63 *Dictio,* omnino, *verbo negatiuo iuncta reſoluitur in dictionem,* nullo modo.
64 *Inſerta contractibus dubitationis tollendæ gratia, ius commune non lædunt.*
65 *Multiplicatio verborum haud neceſſaria ſubſtantiam rei non mutat.*
67 *Flumina cur dicuntur publica.*
68 *Quod per regem vel alium virum ſanctum fit, id iuſtum eſſe præſumitur.*
69 *Pontifex Roman. quando de bonis eccleſiæ aliquid donare poteſt, idem dicendum de clericis, num. 70.*
71 *Rubrica negatiue concepta, cuius ſit momenti.*
72 *Poſteriora prioribus derogant.*
73 *Vectigalia iuri gentium cur repugnant.*
74 *Nauigatio quibus prohibita eſt.*
75 *Quilibet alterius odio prægrauari non debet.*
76 *Habens ius colligendi vectigalis ex priuilegio aliquo illo uti, & non abuti poteſt.*
77 *Sermo ſimpliciter prolatus, de primo ſaltem actu accipi debet.*
78 *Verba clara & incerta, interpretationem non admittunt.*
79 *Dictiones,* toties, quoties, *infinitatem important.*

DEI OPT. MAX. AVXILIO IMPLORATO.

Der Fall/ darauff zu conſuliren/ helt ſich kürtzlich alſo.

Nach dem weyland der H. F. vnnd H. P. zu S. P. C. W. H. F. zu R. G. zu G. hochſeliger löblicher Gedächtnuß / nach dem willen deß Allmächtigen mit todt abgangen/ darumb nunmehr die H. F. H. J. F. B. E. L. B. vnd C. jre Regalien vnd Lehen von der Röm. Käyſ. May. empfangen müſſen/ vnd aber die Erbverträge/ etwan zwiſchen den D. H. F. vnd H. H. J. M. zu B. C. dieſes jetzigē C. Vatter/ welche die newe Marck ſo jetz M. J. beſitzt/ beneb andern S. F. G. Landern/ ſämptlich beſeſſen/ eines / vnd H. G. vnnd H. B. zu S. P. H. anders theyls auffgerichtet/ die auch jr C. vnd F. G. bey Fürſtlichē Würden in allen Puncten vnnd Articuln / vor ſich vnd allerſeyts Erben vnd Nachkommenen zuhalten gelobet/ verbrieffet vnnd verſiegelt/ vnter andern außtrücklich vermög / daß keine H. zu S. P. jhre Regalien von Römiſchen Käyſer vnd Königen empfangen / ſie haben dann zuvor ſampt jhrer Landtſchafft dem C. zu B. welcher jederzeit ſeyn wirdt / die verneuwerung deß Vertrags verbrieffet/ verſiegelt/ vnd demſelbigen Erbhuldigung thun laſſen/ der geſtalt vnd alſo.

Wann keine S. P. F. Männliche Leibs Lehenserben im Leben / ſondern alle verſtorben weren/ welches Gott im Himmel wende / daß ſie dann von ſtund an J. F. G. vnterthan / jetzt zur zeit regierenden C. F. B. von Erben zu Erben für vnd für/ vnd ſonſten niemandts zu jhrem Erbherrn vnd Lande Fürſten dafür auffnemen vnd halten/ vnd alles was getrewen Vnterſaſſen jhren Erbherren zu leyſten gebühret / thun ſollen vnd wollen.

Dagegen ſich widerumb in einem Reuerß der C. B verpflichtet / daß er auch ſeines theyls/ die Erbverträge halten vnd ſonderlich die P. H. vnd Städte/ Vnterthane vnd Einwohner der Landt St. P. bey allen vnd iglichen jhrer Priuilegien / Begnadungen vnd Gerechtigkeyten/ Altherkommen / Freyheyten / Conſtitution / Gewonheyten/ Vereynigungen vnd Geliebungen/ ſo jhnen gegeben vnd verſchrieben/ oder ſie ſelbſt den Landen vnnd ſich zu guten auffgeſetzt vnnd angenommen / geruhlig vnd fridſam zu ewigen zeiten bleybē laſſen wolle / darā kein hinder/ ſperrūg/ eyntrag vnd verkürtzungen noch verkleynerung thun / oder thun laſſen / ſie auch mit keinen newen aufſetzen/ wie die namen haben mügen / beſchweren / ſondern jegliche articuln/ clauſeln vnd puncten/ vnverbrechentlich zuhalten / alles vermüge obgedachter vnd beyliegender Verträge vnd Reuerß/ ſonderlich in dem §. (daß wir vns wiederumb vor vns vnnd vnſere Erben/ von Erben zu Erben für vnnd für / jederzeit C. F. verwilliget.) Welchen letzten anhang in dem Reuerß/ nicht ohne arbeyt in jüngſter letzten verneuwerung der Verträge mit Hochermelten H. P. die Landſtände erwogen / wie dann auch damahln mit renouation der Verträge vnnd Huldigung fortzuſchreyten/ vnd die beſchwerden hin-

den hindan zuſetzen bedencken getragen/ alldieweil dann nun hochgedachte M. G. D. vnd derſelben Vnterthanen vnd Eynwohner der Lande St. P. wider ſolche Erbverträge allerley Beſchwerung zugefüget/ bevorab dieweil per indirectum durch anrichtung der Zolle/ ſonderlich in der newen M. vnnd M. J. auch deß C. F. ſelbſt/vnd G. zu H. lauts der St. Specificationſchriffi/ vñ nach F gegebener Inſtructiõ/mit E. G. ſignirt/dieſe S. F. G. Land/faſt vbermäſſig/ jhm etliche tauſent Gülden jährlich erſchöpffet/ thewerung verurſacht/ vnd jhre Land durchauß zum höchſten beſchweret werden/ welche Zoll M. J. nicht allein bey weylandt Keyſer Carln/ ſondern auch bey jetziger K. M. mit bewilligung hochermeldten C. F. da doch ſolches viel mehr abzuſchaffen/dann darinn zu conſentiren vermöge der Erbverträge gebühret/erhalten.

Darbey es doch S. F. G. allein nicht bleiben laſſen/ ſondern legt auch die Landzolle auffs waſſer/ſchlegt die alten Zoll zu den newen/ dardurch die Vnterthanen in P. wo es nicht abgeſchaffet/ in grund verderben/ oder verurſacht werden/ dem H. vnnd Landſchafften ſelbſt zu mercklichem treffiichem ſchaden/jhre handthierung in andere örter zuwenden.

Derwegen auch J. F. G. vnd der Landſchafft zu P. vngelegen ſeyn will/ zu verneweruug vnd verfertigung der Erbverträge zuſchreitten/es ſeynd dann vor allen dingen ſolche beſchwerung/newerung vnd auffſätze abgeſchaffet/ zu dem ſeynd andere mehr beſchwerungen/die alle auß bevor verwarter facti ſpecie mit C. ſignirt/dergleichen Copeyen/etlicher inſtruction/ bericht vnd gegenbericht/auch der St. grauaminib. mit D. gezeichnet zuvernemẽ.

Welche allein zu mehrerm bericht/vnd nit daß der H. Conſulent/ auch auff die angehenckten fragen/ deß jetztgedachten caſus ſeyn bedencken ſolte faſſen/ neben dem jenigen ſo jüngſt zu P. pro & contra diſputirt/hiebey verwahrt zufinden.

So fällt nuhn zweiffel für/vnnd iſt die Frag/ ob der Punct in den Erbverträgen verleibet/ nemblich/ da ſich der C. F. verpflichtet/daß er Prelaten/Herrn/Manne vnd Stätte/Vnterthanen vnd Eynwohner der Lande St. P bey allen vñ jeglichen jren Priuilegien/Begnadungen vnd Gerechtigkeitẽ/gerüllich vñ friedtſam zu ewigen zeiten bleiben laſſen wöllen/ daran keine hinder/ſperrung/eyntrag vnnd verkürtzung noch verkleinerung thun oder thun laſſen/ ſie auch mit keinen newen auffſätzen/wie die namen haben mögen beſchweren/ſondern alle vnd jegliche articul, clauſeln vnd puncten vnverbrechlich zuhalten/ nach der C. B. Geſandten meynung/ allein auff die St. P. Erblandt/ daß der C. darinn keine newe auffſätze anrichtẽ/noch andern geſtatten wolle/ oder aber auch inmaſſen es die P. Vnterthanẽ dafür achtẽ/ auff ſeyn deß C. vnd M. H. Lande/ als die S. C. G. Herrn Vatter/ hochſeliger ſãmtlich beſeſſen/zuvernemmen ſey/ dann auff M. B. oder andere frembde Fürſtenthumb es die P. Landtſtände zu deuten nicht begehren/ vnnd läſſet ſich anſehen/ daß hin vnd wider allerley ſcheinliche vrſachẽ vorhanden.

Vnd erſtlich/wegen deß C. vorzuwenden/dz die Erbverträge vnd Reuerß allein auff den C. B. vnd die P. Länder gericht/ daß er dieſelben mit einigen newen auffſätzen nicht beſchweren wölle.

Vnd ehe ſich noch zurzeit in P. als an dem orth/ darauff die Verſchreibung gerichtet/keiner Regierung/viel weniger einiger newerung oder beſchwerung vnterſtanden hette/ möge aber in S. C. F. G. eigenen Landen ſo wol als anderen F. vnd Ständen deß Reichs was jm zu nutz vnd gedeyen gereichet/ auffrichten/ zuforderſt da es mit Röm. Käyſ. Mayeſtet/ nachlaſſung vnd bewilligung erhalten.

Zum andern/daß er auch durch vielgemeldte Verträge/ vnd Reuerß/ nicht anders noch weiters/ dann allein conditionaliter obligirt ward/ nemblich auff den fall/da einiger H. P. nicht mehr im leben ſeyn würde/daß er ſich alsdann der adminiſtration dieſer Landſchafften vnterneme/vnd dieſelben mit newẽ auffſätzen nit beſchweren wolte/ nun weren ſolche Conditionen noch nit vorhanden. Ergo.

Zum dritten/ daß aber M. H. den P. zu mercklichem nachtheyl vnnd ſchaden/ newe Zolle angerichtet/were lack alieni vnd frembde handel/vnd von dem H. vorgenommen/daß S. C. F. G. zugleich vnd rechte nicht mächtig/dardurch S. C. F. G. eben ſo wenig als nu durch die H. W. geſchehe/zu prægrauiren.

So ſey auch M. H. ſeiner getrewẽ dienſt halbẽ die er mit auffſetzung Leibs vñ Lebens geleyſtet/durch die K. Mayeſt. dero S. C. G. keine maß oder ziel ſetzẽ vnd vorſchreiben können/ damit gnädiglich begnadet/ vnnd hetten die Röm. Käyſ. Mayeſt. macht Zolle zugeben/ wem J. K. M. ſie geben wolten.

Vnd wenn gleich S.C.G. votum den andern C.F. die vor jm votirt/ zuwider geweſen/ hette es doch nicht geholffen/ ſonder J.C.G. böſe nachrede/ als daß ſie jrem eigenen Bruder nichts guts gönneten/ auch ſonſten vnfreundtſchafft vnd widerwillen bey dem Bruder verorſachet.

Zu dem haben die H. zu S.P. als die Zoll durch M.H. außbracht am Keyſerlichen Hoff/ auch hernacher die beſchwerden/ ſo den P. Landen darauß zubeſorgen/ fleiſſig erinnert/ vnnd doch damit nichts außgericht/ wie dann auch bey K.M. vilſ gnedigſt eynſehē ferner vnterthänigſt anzuhalten nit faſt erſprießlich ſeyn möchte.

Dagegen aber wegē der P. Landſtände wirt vorgewēde/ erſtlich dz obgemelte verpflichtung der Verträge vñ Reuerß anfänglichen zwiſchen M.J. deß jetzigen C. vnd M.H.H. Vattern hochſeliger/ welche die newe M. vnd andern S.C.G. vnd F.G. Länder/ ſämptlich beſeſſen/ ſich auch erblich/ vnd von Erben zu Erben alſo zuhalten/ verpflichtet hat/ vnd den H. zu P. vnd derſelben Landſtänden auffgerichtet/ darumb M.H. vnd deſſelben Landſchafft/ je ſo wol als der C. ſolche vorgenom̃ene beſchwerung wider die Erbverträge abzuſchaffen ſchuldig.

Zum andern/ dz auch M.H. ſolcher Erbverträge vñ Reuerßen/ in euentum zugenieſſen.

Zum dritten/ wann gleich ſolche neweſ rung vñ beſchwerung in deß C. vñ M.H. Landen/ auſſerhalb dem Lande zu P. denſelben zu verkürtzung jhrer alten freyheit/ gewonheit vñ gerechtigkeit/ zu mercklichē ſchaden vnd nachtheyl geſtattet würde/ ſo folget in conſequentiam & per indirectum, dz directe vñ an jm ſelbſt verbottē/ dann wz jemands vor ſich oder ſonſten in eynigen wege zuverhüten ſchuldig/ daſſelb ſoll er auch durch Priuilegien zulaſſen/ oder aber andere Perſonen od' mittel zugeſchehē nit geſtatten/ viel weniger willigen.

So bringts auch der buchſtab in dē Erbverträgen klärlich mit/ nemlich dz er keine verkürtzung noch verkleinerũg jrer gerechtigkeit thun oder thun laſſen wölle/ vñ were ohne dz der obgedachte letzte anhang/ ſo mit mühſeligkeit erhaltē/ gātz vñ vmſonſt vñ vergeben/ dz nun alſo die vornembſte frag wie vorgemeldt/ was gedachtes Reuerſes/ ſonderlich deß letzten anhangs krafft vnnd wirckung/ oder aber ob ſie erſt angehe/ weil der fall (den der allmächtige Gott mit genaden wende) erfolgete/ vnd ob S.C.G. ſchuldig/ ehe dann die beſchwerung abgeſchafft/ die verträge/ ſo on dz/ weyl darum̃ ſie auffgericht/ nit erfolget/ M.G.S. zu S.P. vnd J.F.G. Landſtänden/ gar kein nutz zuvernewern/ oder ob nit billich dz die renouatio d' Erbverträg/ tanquā pactū priuatum, ſampt der Lehenempfängnuß ſo viel vnd lang ſuſpendirt oder eyngeſtellet werden/ biß dz die beſchwerung abgeſchaffet/ alsdann die verträge/ ſo on dz/ weil darum̃ ſie auffgericht/ nit erfolgt/ M.G.H. zu S.P. vnd J.F.G. Landsſtänden gar kein nutz zuvernewern. Zum andern wañ M.G.H. vber zuverſicht vernewerung d' verträge/ ſich dieſer beſchwerung halbē nit füglich hetten zuverweigern/ vnd derwegē bey der K.M.k. in lengere dilation der Lehēempfängnuß ſolten erhaltē/ wz J.F.G. ſonſten hierinnen fürnemmen vnd ſich getröſten möchten/ durch wz mittel vnd weg zu rechte vorgedachter zoll abzuſchaffē/ oder etwz anders vor die hand zunemmen.

Zum dritten/ achtet M.G.H.H.B. vnnötig/ dz S.F.G. mit dero Landeſtänden von newē ſigele/ aber der C. dringt drauff/ vñ wil die Landſchafften nit trennen laſſē/ berufft ſich auf dē buchſtabē der verträge/ vnd dz es bey andern F. alſo gebräuchlich/ daß es auch M.G.H.H.B. ſelbſt noch jüngſt gethan hette/ wiewol J.F.G. dagegen vorwenden/ ſolchs ſey derhalbē geſchehen/ dz auch damal der alte C.F.B. tödtlich abgangen/ zu dem möchte es ſo wol dē S.P. Landen vnd W. als den M. ſie trennen zulaſſen, künfftlich bedencklich fallen. quæritur quid iuris?

SOlche fragen vermittelſt Göttlicher hülf vñ verleihung zu abſoluiren/ läſt ſichs anfänglich ſo viel die erſte frag belangē/ ihre anſehen/ daß die verpflichtigung/ ſo in höchſtgedachten C.F. Reuerß begriffen/ (nemlich/ daß J.C.G. in P. an jhren Priuilegien/ begnadungen vnd gerechtigkeitē kein hinder/ ſperrung/ eyntrag/ oder verkürtzung noch verkleinerung thun oder thun laſſen/ ſie auch mit keinen newen auffſätzen/ wie die nahmen haben mögen/ beſchweren ſollen oder wöllen/ nit allein auff die P. ſondern auch auff die C. eygen/ vnnd S.C.G.H. Bruders M.J. Lande zuvernemmen/ daß auch ſolche verpflichtigung jetziger zeit allbereyt ſtatt habe/ vnnd nicht allererſt wann ſich der fall mit dem H.P (welchen Gott gnädiglich behüt) zutragen möchte/ angehen/ vnd dz demnach hochgedachte B.G.H. der H zu P. ehe dann die beſchwerung der Zolle/ durch den jetzigen C.B abgeſchaffet/ die verlegte vernewerung nicht ſchuldig/ daß auch J.F.G vngeacht/ daß die vernewerung ſolcher vertrag noch zur zeit nicht erfolget/ mit empfahung der Lehen nichts deſto weniger fortzufahren nicht befüget/ auß nachfolgenden vrſachen.

Vnd erſtlich kan nicht verneynet werden/ vnd gibets der auffgerichte Reuerß klärlich/ daß der alte Churfürſt zu B. dieſes jetzigen Churfürſten vnd M.J.H. Vatter hochlöblicher vnnd milter gedächtnuß/

welche

welche die alte M ſampt allen andern Ländern/ſo jetzo
S. C G H. Söhne vnd Erben jnnen haben/genoſ-
ſen / gebraucht vnd beſeſſen / vnd auff J. C F. G. ver-
fället/ſich gegen den eynwohnern deß P. Landes / nit
allein vor ſich / ſondern auch vor S. C. F. G. Erben/
vnnd alſo vor dem jetzigen C. F. vnd M. J. als S. C.
F G. H. Söhne vnnd Erben der geſtallt verſchrie-
ben/vnd verpflichtet/daß S. C. G. ſie/die P. bey allen
vnd jeglichen jhren Priuilegien/ Begnadungen vnd
Gerechtigkeiten geruhiglich vnd friedſam zu ewigen
zeiten bleiben laſſen/jnen auch daran kein hinder/ſper-
rung/ eyntrag/ verkürtzungen thun/ oder thun laſſen
wolte. Quæ promiſſio in effectu nihil aliud conti-
net, quam P. ſua ſibi iura & priuilegia libere habe-
re, illiſque quiete & ſine vlla interpellatione vti lice-
re, atque ſtipulationem iſtam, habere licere, eius eſ-
ſe naturæ conſtat, vt ſi quis ita ſe obligat, ne ipſe fa-
ciat, quo minus habere liceat, obligetur etiam, ne
hæres ſuus, vel quis cæterorum ſucceſſorum effici-
at, ne habere liceat. textus eſt manifeſtus *in l. ſtipula-
tio iſta, habere licere. in princ. de verb. obligatio.* ex quo col-
ligit ibidem Iaſ. *num* 3. quod is, qui promittit ſe non
facturum, intelligatur promittere hæredem quoq;
ſuum facturum non eſſe: Cuius rei hæc eſt ratio,
1 quod hæres † defuncti perſonam referat atq; repræ-
ſentat, *auth. de iureiur. à morient. præſt. in princ.* & not.
gl. fi. *in l. 2. §. fin. verſ. item pro iſtis, &c. de præto. ſtipulatio.*
Vnde & reſponſum extat, ſi is, cui hæres ſum, fece-
rit, perinde ſit, quaſi ego ipſe fecerim, *l. ſi tertius, §. fi.
de aqua pluu. arcend.* idque potiſſimum obtinet noſtro
in caſu, vbi iidem ſunt hæredes & filij, cum filius &
2 pater † vna & eadem quodammodo cenſeantur eſ-
ſe perſona, *l. fin. C. de impub. & aliis ſubſtitut.* vnde & il-
3 lud (*vox † filii vox patris*, & e contra) factum eſt dicte-
rium Iuriſconſultorum ſermone crebro tritum, §. *ſi
vero, qui iuri, Inſtit. de inutilib. ſtipulatio.* Ex quo por-
ro fit, vt quemadmodum obligatio actiue tranſit ad
hæredem, licet ſpeciatim nulla ſit ipſius facta men-
tio, *l. ſi pactum. de probatio. & l. veteris, C. de contrahen. &
committen. ſtipulatio.* & not. Iaſ. *in leg. 2. §. ex his, de ver-
borum obligation.* ſic & paſſiue ad hæredes obligatio
tranſmittatur, quamuis maxime promiſſor obliga-
tionem in ſuam tantum perſonam contulerit, *d. leg.
ſtipulatio iſta, habere licere, in princip. verſic. ſed ſi ſe obliget,
de verb. obligatio.* In quam ſententiam videtur etiam
facere textus *in l. 2. C. de pact. inter empt. & vendit.* vbi
diſponitur, quod obligatio de retrouendendo paſ-
ſiue tranſeat ad hæredem emptoris, licet in pacto,
nulla ſit de hærede ipſius nominatim habita men-
tio, imo quod maius quiddam eſt, Bal. *in l. fin C. de a-
ctio. empt.* per text. *d. l. ſtipulatio iſta, in princ.* ſcriptum
reliquit, licet quis ſe tantum daturum facturumue
promittat, quod tamen nihilominus hæredum ſu-
orum & ſucceſſorum nomine teneatur, propterea
4 quod dictio † taxatiua (*tantum*) extraneas perſonas
duntaxat, nō etiam hæredes & ſucceſſores promiſ-
ſoris excludat, *l. ob as,* iunct. gloſſ. *in verb. alienum tan-
tum, C. de præd. mino.* & eſt in eandem ſententiam te-
xtus elegans & notatu inprimis dignus *in leg. 1 ſi men.
fal. mo. dix.* vbi licet taxatiue dicatur, quod actio il-
la dolum duntaxat exigit: Nihilominus tamen et-
iam latæ culpæ nomine tandem competere, Iuriſ-
conſultus paulo poſt ſubiungit: Ex quibus omnibus
5 apparet taxatiuas † dictiones eius eſſe naturæ, vt
caſus vel perſonæ ſimiles, & quod conſequens eſt,
etiam hæredes, qui fictione iuris, iidem cum de-
functo eſſe intelliguntur, minime excludant, quem-
admodum præter ea quæ ſuperius adducta ſunt,
notat enim Bartol. *in dict. leg ſtipulatio iſta, in princ.* in
ſummario *& in verſ. reaſſumere, num.* 1. item Roman.
& Paul. de Caſtr. nec non Iaſon *ibidem, numer.* 9. *in
fin.*

Iſt nun dem alſo/ſo muß in vnſerm fall die obliga-
tion vnd verpflichtung deß ältern C. B. hochlöblicher
milter gedächtnuß / auff S. C. F. G. H. Söhne vnd
Erben den jetzigen C. vnnd M. J. viel mehr paſſiue
kommen ſeyn/alldieweil ſeine Churfürſtlichen Gna-
den ſolche obligation auff ſich allein nicht reſtringi-
ret/ ſondern daſelbſt von Erben zu Erben zuhalten
außtrücklich ſich verſchrieben vnd verpflichtet.

Zum andern / iſt gleicher geſtalt vnverneinlich
wahr/ daß viel vnnd hochgedachter alter C. F. B. deß
jetzigen C. vnd M. J. H. Vatter nit allein die newen
M. ſampt allen andern deß C. F. vnd S. C. G. H.
Brüdern H. J. Länder beſeſſen vnnd jnnen gehabt/
dieſelben auch auff jetze vnd hochgedachte S. C. F. G.
beyder H Söhne gebracht vnd verfället/ſondern daß
auch darüber S. C. G. die anwartung der P. Landt
durch auffrichtung der Erbverträge richtig gemacht/
vnd daß ſolche Erbverträge M. J auch zu nutz kom̃en
mögen / vnnd da nun gleich der jetzige C vnd M J.
das jenige / was jhrer C vnnd F. G. H Vatter ſich
verſchrieben / vnnd verpflichtet / als Erben zuhalten
nicht ſchuldig ſeyn möchten/da doch im Rechten klär-
lich verſehen / quod vtique hæres defuncti † & præ- 6
deceſſoris ſui, factum omnino præſtare teneatur, *l.
ſi ab eo. Cod. de negot. geſt. l. ea quæ à patre, C. de teſt. milit.
l. cum à matre. C. de rei vendic. & l. ſi vxor. C. de bon. autor.
iud. poſſid.* & Decius *in conſil.* 184. *in fin.* Quo & illud
pertinet, quod obligationes tam actiue, quam paſ-
ſiue ad hæredes tranſire paulo ante diximus.

So weren dannoch J. C. vnd F. G. nichts deſto
weniger allein auß jetzt erzehlten vrſachen / jhres H.
Vatters verpflichtung nachzuſetzen verpflicht / per
vulgatam iuris regulam, qua dicitur, quod factum
eius perſonæ, ex qua lucrum cepimus, præſtare tene-
amur, *leg. ex qua perſona. de reg. iur.* cui regulæ, non in
illa tantum perſona, cui hæredes facti ſumus, ſed in
alia etiam quacunque, ex qua commodum vel lu-
crum ad nos redundat, locum eſſe relictum, tum
verba ipſius legis generaliter vel indefinite loquen-
tis, manifeſte præ ſe ferunt. *argument. l. 1. §. gene-
raliter, de legat. præſtand.* Tum vero inde etiam appa-
ret, quod in ſimili ex contractibus inſtitorum Do-
mini quoque obligari dicantur, nulla quidem cer-
te alia de cauſa, quam quod ex actibus ipſorum cō-
modum vel lucrum conſequuntur. *leg. 1. in princip. de
inſtit. act.* quem textum inter cæteros exempli cau-
ſa allegat gloſſ. *in d. leg. ex qua perſona.* ſic etiam, verbi
gratia, mulier quæ in feudo ſuo vſumfructum dotis
cauſa conſtituit, imputare marito non poteſt, quod
is nō vtendo amiſit vſumfructū, cum eo ipſo, quod
vſusfructus periit, adeoque cum proprietate conſo-
lidatus eſt, vxor lucrum ſentiat, *l. ſi in fundo, §. quod ſi-
militer, de exc. dol.* ex quo textu colligit ibidem glo. *in
verb. ex quo,* quod non poſſim alteri obiicere culpā,
ſi ex eiuſmodi culpa lucrum perceperim, & fac. text.
*in leg. ſecundum naturam, de reg. iur. & Inſtit. de legit. pa-
tron. tutel. verſic. cum & agnatos.* Ex quo etiam fit, quod
in ſimili is, qui poſſeſſionis adminiculo ex perſona
auctoris ſui vtitur, cū ſua cauſa, ſuiſq; vitijs, eodem
vti neceſſe habeat, licet maxime nō vniuerſalis tan-
tum ſit ſucceſſor, *leg. Pomponius, §. 1. de acquirend.
poſſeſſ.*

Zum dritten/ kommet dieſem allen/ ſo viel deß jezi-
gen C.B. Perſon allein betreffen thut/ferner zu ſtär-
cke/ dz auß S.C.F.G. ſelbſt/als in verſchienen 36.
jahren die verträge renouirt worden/ gleicher geſtalt/
wie zuvor S C.F.H. Vatter gethan ſich verpflichtet/
den Eynwonern P. Lande kein verkürtzung oder ver-
kleinerung jhrer Privilegien oder Gerechtigkeiten zu-
thun od zu thun zu laſſen/ vñ ſie mit keinē newen auff-
ſätzen zubeſchwerē noch beſchwerē laſſen/ welcher ver-
pflichtung S.C.F.G. unzweiffelich nachzukommen
7 ſchuldig/ contractus † enim ex conuentione legem
accipiunt, *L.1.§. ſi conueniat, depoſ. l. contractus, de regul.*
8 *iur. & c. contractus, eod. tit. lib 6.* Lex † au em conuen-
tionis in eo conſiſtit, vt id quod in obligationē vel
conuentionem deductum eſt, fiat. *Inſtit. de oblig. in pr.*
quo in loco obligatio iuris vinculum eſſe dicitur,
quo neceſſitate ſoluendi vel faciendi id, de quo cō-
uenit, aſtringimur, nec immerito, cum id, quod ab
initio nudæ voluntatis fuerat, per conuentionem
poſtea initam ſuſceptamq; inter contrahentes ob-
gationem, in neceſſarias præſtationes obligatur, *L.
in commodato, §. ſicuti. commoda. & l. ſicut. C. de Actio. &
obligation.* Atque hoc vſque adeo verum eſt, vt Im-
9 perator † etiam Romanus, licet maxime legibus
conſtitutionum ſolutus ſit, *l. princeps, de legib.* legib. tñ
conuentionum ipſe quoque ſit obnoxius, *c. 1.* & ibi
Panormit. *in 1. notab. de probatio. c. 1.* & ibi Bald. *num. 2.
de natu feud. in vſib feud.* & notat Paul. de Caſtr. *in l. di-
gna vox. nnmer. 5. C. de legib.* Imo Deus etiam optim.
Max. ipſe ex promiſſione vel conuentione obliga-
tur, quemadmodum Magiſter ſententiarum ſcri-
ptum reliquit, quem refert & ſequitur Bal. *in l. 1. in pr.
de pact.* vbi idem Baldus ſcripſit, quod Ariſtoteles
diſcipulum ſuum Alexandrum Magnum ad fidei
præſtationem hiſce ſit verbis adhortatus: *O Ale-
xander, obſerua fidem datam & fœdera confirmata, ali-
as malus finis ſequetur.* Etenim nihil æque conueniens
& conſentaneum eſt naturali, tum rationi, tum æ-
10 quitati, quam vt promiſſis † pactiſq; conuentis ſte-
tur. *dict. leg. 1. in princip. de pact. l. 1. in princ de conſtit. pecun.
l. 1. §. merito, depoſ. & l. non minorem, C. de tranſactio.* Hæc
enim illa eſt, dictorum factorumque conſtantia, &
veritas, quam fidem appellamus, quæ, vt M. Cicero
lib. 1. officior. eleganter vereq; ſcribit: fundamentū eſt
11 iuſtitiæ †, quo ſublato, ipſam quoq; iuſtitiā è medio
tolli neceſſe eſt. Nam, ſublata ruunt collapſis tecta
columnis. *c. qualiter & quando, 2. de accuſatio. & leg. cum
duobus, C. de inoff teſtam cum ſimilib.*

Auß welchem allen erfolget/ daß hochgedachter ie-
tziger C.F.B. obbenandter gethaner verpflichtung
nachzuſetzen vnd alſo nachzuſetzen ſchuldig/ daß S.
C F.G. nicht allein vor jhre Perſon den Eynwonern
der P. Lande/ keine verkürtzung oder verkleinerung
an jhrer Gerechtigkeit thue oder zufüge/ ſondern auch
verhüete dz ſolchs vō S.C.G.H. Bruder M.H den
G. zu B. vnd andern dergleichen nicht geſchehen mö-
ge/ ſintemal ſeiner C.F.G H.B. ſolches nit allein vor
jre Perſon nit zuthun/ ſondern auch nicht zugeſtatten
ſich verpflichtiget. Quæ quidem verba tam late pa-
tent, vt non modo ex facto Domini promittentis, ve-
rumetiā ex facto cuiuslibet alterius, & extranei ſti-
pulatio committatur: eſt enim in effectu nihil aliud,
quā ſtipulatio vel promiſſio P. libere priuilegia ſua
habere & vſurpare licere, atqui *ſtipulatio iſta, habere li-
cere ſpondes? Hoc continet, vt liceat habere, nec per quemquā
omnino fieri, quo minus liceat habere. Quæ res facit, vt videa-
tur reus promiſiſſe per omnes futurum, vt habere liceat.* Ver-
ba ſunt textus *d. l. ſtipulatio iſta habere licere, in pr. de ver.
oblig.* Quo & illud accedit, quod in illa ſtipulatione,
per te non fieri, non hoc totum ſignificatur, nihil te fa-
cturum, quo minus facere poſſim: ſed curaturū et-
iam vt facere poſſim, *leg. in illa ſtipulatione, 2. de verbor.
obligation.* Per quem textum dicit ibid. Iaſ. *n. 2.* quod
is, qui promittit non facere, videatur etiam promit-
tere, ſe curaturum, ne alius faciat. In quam ſenten-
tiam textus etiam eſt manifeſtus *in l. facere non opor-
tere, de verb. ſignificatio.* & not. gloſſ. *in c. de forma, in verb.
conſilium 22. q. 5.* dicens, quod ſi quis promiſerit, ſe nō
cæſurum eſſe vel deuſturum ſyluam, non tantum i-
pſe ſyluam, neq; cædere, neq; deurere debeat, verū
alios etiam ſyluam cædentes prohibere, imo etiam
curare & dare operam, ne quis alius eam cædat, per
tex. *in lege loca.* Atq; hinc etiam fit, quod vaſallus iu-
rans, nullum ſe domino damnum eſſe daturum, in-
telligat etiam iurare, ſe alios damnum dantes prohi-
biturum, Iaſ. *d. l. in illa ſtipulatione, n. 3.* Non enim ſuffi-
cit abſtinere à malo, niſi fiat quod iuſtum & bonū
eſt *cap. 1. de for. fidel in vſi. feu d. c. de forma, 22. q. 5* & notat
Bar. Iaſon & reliqui *in ſæpe d. l. in illa ſtipulatione*, per il-
lum textum.

Zum vierdten/ da vielleicht geſagt werden wolte/
dz hochgedachter C.B. vermöge obgemeldter verträge
vnd Reverß/ nit pure oder ſimpliciter, ſondern allein
in euentum obligirt were/ nemlich/ wann keine H in
P mehr im leben/ vnd alſo die P. Lande/ auff S.C.F.
G. kommen vnd fallen würde/ daß alsdann S.C.F.
G. als damals der Landsfürſte den Eynwohnern der
P. Lande/ an jhren Privilegien/ Gerechtigkeiten vnd
Freyheiten/ keine verkleinerung oder verkürtzung thu/
oder thun laſſen/ auch keine newe aufſätze laſſen ma-
chen/ auch dz nicht allein ſich ſolcher fall noch zur zeit
nicht zugetragen/ ſondern auch vngewiß wann
ſich derſelben begeben möchte. So befindet ſich
dannoch auß dem Reverß/ welchē der jetzige C.F.B.
den Ständen vnd Eynwonern der P Landen in ver-
ſchienē 36. jar gegeben in dē in facti narratione ange-
zogenē (ſ dz wirs widerum nit dem geringſten wort)
dz ſolche obligatio ſub cōditione in diē incertam ge-
ſchehē/ ſonder es wirt ſchlecht one condition oder erwe-
nung einiger zeit gemelt/ dz S.F.G. die P. land/ ſämt-
lich vnd inſonderheit bey allen vnd jeglichen jren Pri-
vilegien/ gerechtigkeiten/ gnaden/ altherkommē/ frey-
heyten/ conſtitution/ gewonheiten/ gerühlich vnd frid-
ſam zu ewigen zeiten laſſen/ daran kein hinder/ ſper-
rung/ irr. auch andere verkürtzung noch verkleinerūg
thun oder thun laſſen/ ſie auch mit newen aufſätzen
oder bürden/ wie die nahmen haben mögen/ In keinen
weg beſchweren wollen/ wie dann ſolches in der ver-
ſchreibung P. Landſchafft auch ſimpliciter alſo ver-
meldet iſt.

Nuhn iſt aber eyne gemeyne Rechtes regull/ quod
verba † ex quibus oritur obligatio, potiſſimum ſint 12
inſpicienda, *l. ſi ita ſtipulatus fuero. §. Chryſogonus. ad fin.
de verb. obligatio.* Id enim quiſq; mente agitaſſe, & e-
loqui voluiſſe intelligitur, quod verba ab ipſo nun-
cupata, præ ſe ferunt atq; ſignificāt, *l. Labeo. verſ. id Tu-
bero. de ſupell. leg. & l. Nepos Proculo.* & ibi Alc. *ad verb.
ſenſit, de verb ſignificat.* Vt non immerito, Bald. *in c. ..
de teſtib.* dixiſſe videatur, quod nullum ſit maius
† mentis noſtræ teſtimonium, quā qualitas ſuſpecta 13
verborum, & fac. quod not. Dec. *in l. ſemper in ſtipula-
tionib num. 4. de reg. iur.* indeq; fit, quod à propria ver-
borum † ſignificatione, non ſit recedendum 14

Lnon

leg. non aliter. in prin. de legat. 3. quod que illa, quæ ver-
15 bis obligationum expreſſe nuncupata non ſunt,
habeantur pro omiſſis, *l. quicquid aſtringendæ, in prin. de*
verb. obligatio. Ex quo porro efficitur, quod dies et-
iam vel conditio in dubio obligationibus non te-
mere nec paſſim ineſſe intelligatur, *d. l. ſi ita ſtipulatus*
fuero, §. Chryſogonus, in fin. de verb oblig.

Zum fünfften/da vielleicht ferner vorgegeben wer-
den möchte/daß der C. B. ſich verpflicht die P. Lande
mit newen aufſäßen nit zubeſchweren/noch beſchwe-
ren zulaſſen/vielgemeldte Zöll vnnd newerung aber
weren nicht im Lande zu Pommern/ſondern in S. C.
F. G vnd M H. Land/angericht worden/vñ ob gleich
dieſelben den Eynwohnern der P. Lande angerich-
tet weren/vnd einen nachtheyl brächten/daß dannoch
ſolcher nachtheyl nicht zu achten ſeyn ſolte/ſo muß
dannoch mehr auff die meynung der verpflichtung/
dann auff die wort ſelber geſehen vnd achtung gege-
ben werden. Prior enim atque potentior eſt mens
quam vox dicentis, *d. l. Labeo, verſ. id Tubero, de ſupell.*
legat. & l. 3. §. conditio. de adimen. legat. Verba enim in-
16 tentioni † deſeruire debent, & non contra, *c. ſecun-*
do requiris, de appellatio. c. in his, & c. præterea, de verb. ſigni-
ficat. Quemadmodum igitur verba legum captan-
da non ſunt, ſed qua quidque mente dicatur anim-
aduertendum, *l. penult. ad exhiben. & l. non dubium, C.*
17 *de legib.* leges etenim † non verbis, ſed rebus ſunt im-
poſitæ, *l. 2. in fin. C. com. de legat.* Ita & voluntates con-
18 trahentium † magis, quam verborum conceptionẽ
inſpicere conuenit, *l. 2. ad fin. verſ. ſed vt ſubtilitati, C. de*
conſtit. pecu. & l. fin. C. quæ res pignor. obl. poſſ.

Daß es aber nuhn dieſe meynung hab/daß der C.
F zu B. die P. Lande/ nicht allein directo, ſondern
auch per indirectum, mit newen aufſäßen nicht be-
ſchweren noch beſchweren laſſen ſoll/erſcheinet klär-
lich auß folgenden vrſachen.

Dann erſtlich hat viel vnd hochgedachter C. F. zu
B. nit allein zugeſagt/ die P. Land mit newen aufſä-
ßen nicht zubeſchweren oder beſchweren zu laſſen/ſon-
dern jhm auch an jhren Priuilegien/ Altherkommen/
Gerechtigkeiten vnnd Freyheiten / keine hinderung/
verkleinerung oder verkürtzung zu thun noch thun zu-
laſſen / cuius obligationis eam eſſe vim & poteſtatẽ
ſuperius iam dictum eſt, vt Dominus E. promiſiſſe
videatur P. iure & priuilegijs ſuis indiſtincte omni-
no libere vti licere, *dict. l. ſtipulatio iſta habere licere, in*
princ. de verb. obligat. & non tantum per ipſius celſitu-
dinem non futurum, quo minus P. facere poſſint,
ſed ſe etiam curaturum, vt facere poſſint, *d. leg. in illa*
ſtipulatione, eod. tit. de verb. obligatio. Cum itaque ipſius
celſitudo regiones, atq; incolas Pomeraniæ nouis
atq; inſolitis oneribus directo grauare, vel vt ab a-
lijs onerentur permittere, vi & poteſtate modo di-
ctæ obligationis prohibeatur. Vtiq; etiam oblique
idem fieri prohibitum eſſe cenſebitur. Neque enim
quod directe prohibitum, oblique fieri permiſſum
eſt. *l. cum ii, § tranſactiones. verſic. ſi cum ii, de tranſact. &*
leg. athletas, §. qui autem, de his qui not. inf. l. ſi ſpecioſus, §.
generaliter, de donat. inte. vir. & vx. & leg. ſcire oportet. §. ſi
mater. & ibi Bal. *de tuto. & curat. dat. ab his & l. ſi C. de v-*
ſur. rei iudic. & not. Alex. *in leg. cum mulier, numero deci-*
mo quinto, ſolut. matrimon. Præterea cum leges quæ
dicunt, ſtipulationem habere licere, hoc contine-
re, vt omnes & omnino habere liceat, ſimpli-
citer loquantur nulla prorſus adhibita diſtinctio-
ne, an directo quis, an vero per obliquum, vel in
conſequentiam iure ſuo vti prohibeatur, vtitur, nos
quoque diſtinguere non debemus. *leg. de pretio. de*
public. in rem action. cum ſimilib. ibidem in gloſſ. alle-
gat. Atque hæc eo magis etiam locum ſibi vendicãt,
quod is, quem iam diximus, Illuſtriſſ. princeps E. B.
promiſit ſe nullum impedimentum P. eſſe allaturũ,
atque etiam nullatenus eſſe permiſſurum, vt vllum
ipſis impedimentum afferatur. Quorum quidẽ ver-
borum immenſa, hic eſt tamque late patens ſignifi-
catio, vt diſtinctionem nullam admittant. *argu. l. ſi.*
C. de teſtam. vbi Imperator poſtquam permiſit ruſti-
canis hominibus ſecũdum antiquam ipſorum con-
ſuetudinem teſtamentum facere, dummodo ijs in
locis ſeptem teſtes ſpecialiter vocati adhibeãtur, ii-
demque teſtamento ſubſcribant: ſubiungit tãdem:
Sin vero ijs in locis minime fuerint inuenti ſeptem
teſtes, vſque ad quinque modis omnibus teſtes ad-
hiberi iubemus, minus autem NVLLO MODO con-
cedimus. Et eſt ſimilis textus ijſdem verbis vtens:
in l. fin. C. de teſt. milit. per quem textum Iaſon *in leg. cun-*
ctos populos, in 2. lect. num. 77. dicit: Imperatorem hiſ-
ce verbis ſignificare, quod nullo caſu velit conce-
dere vel permittere, nec mirum. Nam prætérquam
quod verba ſunt † vniuerſalia & quidem negatiua, 19
quorum ea vis eſt & poteſtas, vt fortius negent,
quam verba affirmatiua aſſeuerent, *l. ſi is qui ducẽta, §.*
vtrũ. de reb. dub. nõ ſunt ſimpliciter vniuerſalia, ſed et-
iam geminata, quæ efficacius diſponunt, quam ver-
ba ſimpliciter elata, *l. quinquaginta, de probat. & l. Bali-*
ſta ad S. C. Trebellian. quam verborum ſiue geminati-
onem ſiue inculcationem Iaſon quoque nõ parum
vrget ac ponderat. *in dict. leg. cunctos populos, in 2. lect. nu-*
mer. 78. Et pertinet huc etiam illud, quod de gemi-
natione actuum legibus noſtris eſt proditum, vt-
pote, quæ & animi perſeuerantiam arguit, & actum
validiorem reddit, *l. ſi mulier, C. ad S. C. Vellejan. & l.*
cum ſcimus, & ibi Bart. *in fin. C. de agricol. & cenſit. lib. 11.*
& facit, quod de natura & ſignificatione † dictio- 20
nis (*nullatenus*) prolixe ſcriptum reliquit Aut. Corſet.
in ſingularib. ſub. ad verb. nullatenus.

Da aber auch obgedachte / deß C. F. B verpflich-
tigung vnd Reverß dieſe meynung nicht haben ſolte/
daß S C. F G nit allein in P. ſondern auch in der
M. keine newe aufſäße/ſo den P. Landen zubeſchwe-
rung/ oder in abbruch jhrer Gerechtigkeiten gereichẽ
möge/ anzurichten geſtatten wolte/ ſo were ſolche ver-
pflichtung vnnd der letzter anhang ſolches Reuerſes
(ſo doch ſchwerlich vnd mit müheſeligkeit erhalten) ſo
lang H in P. verhanden / gantz vnnd gar vmb ſonſt
vnd vergebens/ dann je wahr/ daß hochgemeldter C.
F B alldieweil hochgedachte H. in P im leben / in
den P. Landen zu diſponiren keine macht hat / dann
ob gleich ſeiner F. G. auff dem fall/ da keine H. zu P.
mehr im leben / an jhrer Fürſtlichen Gnaden Lan-
den die anwartung hat/ ſo vermag dannoch deß alten
vnd verſtorbenen Churfürſten obligation ſo in deß je-
tzigẽ C F Reuerß widerholt / klärlich J C. F G. vor
ſich/ jre Erben vñ nachkommendẽ M. B. C. F ſich al-
ler Herrſchafft/ Regiments/ Gebotts/ Förderung/ Ge-
richts vnd Gebiets der P. Land vnd aller Eynwoner/
vor dem fall gantz vnnd gar abgeſagt begeben/ ſo gibt
viel vnd höchſtgenannten Churfürſtẽ obgedachte an-
wartung auch ohne das kein ius in re, neque ſortire-
tur effectum ſuum, niſi tunc demum. cum per mor-
tem ducum P. (quod Deus opt. Max. clementer a-
uertat) feudum fuerit apertum. textus eſt *in cap. 1. §.*
moribus, ſi de feud. defun. in vſib. feudor. per quem textũ
Matth. de Afflict. *ibidem numero ſecundo.* dicit: Quod

in ſimili inueſtitura cũ in caſum, quo Titius more-
retur facta, nullum præiudiciũ generet Titio viuen-
ti. Ex quo neceſſ mo ſequitur, quod illuſtriſſ. princ.
E B. ſuperſtitibus adhuc P. ducibus, nihil poſſit in
regionibus ipſorum vel prohibẽdo, vel alias diſpo-
nere, vtpote qui regionum necdum factus ſit Do-
21 minus: neq; enim de rebus † alienis inuito Domino
diſponere quiſquam poteſt, *l. conficiuntur, § ſi poſt fa-
ctum, ad fin. de iu. codicill auth ingreſſi. C. de ſacroſanct. ec-
cleſ. l ſi fundum, ff. de ſeruit ruſt. præd. l. ſi. com prædio. leg in
concedendo, de aqua pluuia arcend.* eandemq; ſententi-
am à contrario ſenſu probant etiam textus *l. 2 ſi quis,
à par. ſue. manumiſſ l in re mandata, Cod. mandati. & leg.
dudum, C. de contrahend. emption.* & definitio dominij
tradita per Bartol. *in leg. ſi quis vi, § differentia, num. 4.
de acquirend poſſeſſio.* vnd erſcheinet alſo hierauß mehr
denn gnugſam / daß viel vnd höchſterwendtes C F.
B verpflichtung / daß S. C. F. G. nicht geſtatten
wölle / dz die P. Lande / durch newe aufſätze beſchwere
werdẽ ſollen / nit auff die P Lande / darinnen S. C. F.
G noch zur zeit nichts zugebietẽ gehabt / ſondˀ vil mehr
vff die M S C F G. Lãde zuverſtehẽ / alioquin. n. e-
iuſmodi obligatio ſuperuacanea foret omnino, nul
lumq; prorſus habitura eſſet effectum. Cũ interim
22 verba † ita ſint accipienda, vt ſuperuacanea nõ ſint,
nec membranas fruſtra occupent, *l. ſi quando, in prin-
cip. de lega. 1. & cap ſi Papa, de priuileg. lib. 6.* ſed cum ef-
fectu potius intelligantur, *l. 1. § hæc verba, quod quiſque
iur. & l. pen. § docere. ne quis eum qui in ius voca. eſt vi exi.*
Zum ſechſten / iſt ferner auch wahr / vnd klares ver-
ſehens Rechtens / quod reſcripta † principum ſine
23 iniuria & incommodo tertij ſint intelligenda, *l. 2. §.
merito, & §. ſi quis à principe, ne quid in loc. pub. & l. ne-
que auus, C. de emancipat. liberor.*
Vnd ob nun gleich hoch vnd wolgedachter M. H.
vnd der G von B. allerhöchſter gemeldter K. M. mit
etlichen Zollen in der M. begnadet worden / ſo muß
dannoch ſolches den eynwohnern der P. Lande / als
die vor der zeit ihr Gewerb vnnd Handthierung von
vielen vndencklichen jahren her der ende / frey vnge-
hindert vnd ohne eynige beſchwerung mit nutz getrie-
ben / zu nachtheyl nit gereiche / welches dann allbereit
durch die beſchwerung vnd aufſätze der Zoll geſche-
hen / vnd hinfort da ſie nicht abgeſchafft / viel mehr ge-
ſchehen würde / alſo daß auch die P. Lande in grundt
verderbt / oder ſie auffs wenigſte verurſacht werden /
den Herren vnnd Landſchafften ſelbſt zu mercklichen
ſchaden / ihre Handthierung an andere örter zuwen-
den / vñ von wegen der hohen groſſen Zölle / das jenige
ſo etwan mit leichterẽ koſten / auff den O. ſtrom in die
P Lande bringen köndte / im Lande mit trefflichen
vnkoſten zuholen / dardurch dãn nit allein alle hand-
thierung vnd nahrung / ſondern auch der C. F. vnd F.
ſelbſt regallen / der Zolle gleichsfalls ſampt andern ein
komen mehr trefflich würde geſchmälert werden / wie
ſolches in der zu P gehaltener vnd gepflogener hand-
lung nach der länge außgeführt / quæ commodi de-
ceſſio, hoc caſu pro damno eſt accipienda. Da-
24 mnum enim (inquit Vlpianus) pati † videtur, qui
commodum amittit, quod ex publico conſeque-
batur (quemadmodum P. ex libero vſu viæ publicæ
& nauigatione fluminis publicum ante hac com-
modum conſecuti ſunt) quale quale id fuerit, *dict. l.
2. §. merito, in verſi. damnum, ne quid in loco publ.*
Vnnd ſolches findet allhier deſto mehr ſtatt / von
25 deßwegen / quod reſcripta contra † ius elicita, nulli-
us ponderis ſint, ac momenti, *l. iubemus, C. de ſacro-
ſanct. eccleſi. l. reſcripta. C. de precib. imperat. offeren & leg.
fin. C. ſi cont. ius, vel vtil. publ.* Cuiuſmodi ſunt reſcri-
pta, quibus noua vectigalia contra manifeſtam le-
gum diſpoſitionem conceduntur, *tot. tit. C. noua ve-
ctigal. inſtit. non poſſe.* Quæ rubrica, cum & perfectam
orationem ſuo ambitu contineat, & negatiue ſeu
prohibitiue ſit concepta, hanc vim neque poteſta-
tem habet, vt ei omnino atq; indiſtincte ſtari nõ ſit,
poſſitque eidem, ne à partibus quidem ipſis renun-
ciari per ea quæ tradit, glo. mag *ad fin in l. 1 C. ne fide-
iuſſo dot. den* & not. ibidem Bart *in l. 2. num. 3* & eſt ſi-
milis gl *in § 1. in verb Senatusconſulto. vt ſine prohib mat.
debitrices. &c. coll 7.* & not. Bart. *in l. de hu, de tranſ. & in
leg Modeſtinus numer. 9. de donatio.* Tametſi enim ni-
hil impediat, quo minus priuilegio & iuri ſuo re-
nunciare quis poſſit. *leg ſi iudex. de mino. l. ſi quis in con-
ſcribendo C de epiſc. & cler & l. pen C. de pact.* præ. c; 10
tamen † legis renunciare nemo poteſt, *leg. ius publi-* 26
*cum. de pactis. & l. non dubium verſ. quod ad omnes C. de le-
gib.* & eſt elegans gl. *in leg. 2. in verb. repellere. verſ. item
quod ſi emphyteuta. C. de iure emphyteut.* & not. Iaſon *in
rubr. Inſtit de actio. num. 11 cum ſeq.* Huc accedit, quod
verbum (*poteſt*) poſitum † negatiue (quemadmo- 27
dum *in d. tit. Cod. noua vectiga. inſtit. non poſ.* ponitur)
præciſam neceſſitatem & iuris impoſſibilitatem in-
ducit. Priuat enim vel negat potentiam *leg. non po-
teſt. de furt.* gl *in capitul. 1 in verb. non poteſt. de reg. iur.
lib. 6.* Bart *in l fin. num. 1. de furt.* Item *in d. l. de hu nu.
4. de tranſact. & in l. Gallus in princip. num. 4. de liberis &
poſth* & Iaſon *in d. l ſtipulatio iſta habere licere. § alteri.
num. 111. de verb. obligatio.* Panor. *num. 4. c. 1. de cau. poſ-
ſeſſio. & proprietat & in c. 1. num. 1. de fid. inſtr.* & prolixe
Anton. Corſet. *in ſingularib. ſuis ad verb. poteſt.* Quo &
illud pertinet, quod transferentibus bona ipſorum
auferre propter nouum vectigal illi iuri repugnat,
quod gentibus inter ipſos eſt commune, Matt. de
Afflict. *in tit. quæ ſint regal. in verb. vectigalia. numer. 14.*
nec mirum. Cum hoc iure dominia † ſint conſtitu- 28
ta. *l. hoc iure de iuſtit. & iur.* ex quo, quia ſuum cuiuſq;
fit eorum, quæ natura fuerant communia, quod
cuique obtigit, id quiſque teneat, ſi plus ſibi appetat
violabit ius humanæ ſocietatis, quemadmodum e-
leganter ſcribit Cicero *libr. 1. offi. torum. in cap. de iuſt.*
vbi inter alia iuſtitiæ munera hoc quoq; receuſet, vt
communibus pro cõmunibus quis vtatur, priuatis
vt ſuis. Indeq; fit, ꝙ princeps vel rex nouũ vectigalia 29
ſine cauſa imponens † vel ea ſine iuſta cauſa exigẽs,
mortaliter peccet atq; adeo rapinã cõmittat, ſecũdũ
Inn. *in c. innouamus de cenſib. & in c. ſuper quibuſdã. de ver.
ſignif.* quẽ refert & ſequitur Matt. de Affl. *modo d. in lo-
co. n. 5. & n 12 cum 5 ſeqq.* eadem qua ſupra diximus ra-
tione, nempe, quod bona tranſmittẽtib. noui vecti-
galis ratione auferre, iuri gentium aduerſetur, & ꝙ
per cõſequens princeps, vtpote † qui præceptis iuris 30
gentiũ obſtrictus eſt, *c. 1.* vbi Bal. & feu. reliqui, *de nat.
feu.* non poſſit dominiũ iure gentium cõſtitutum, ſi-
ne cauſa & abſq; rapinæ vitio cuipiam auferre, *l ſi C.
ſi con ius, vel vtil publ. & l. quoties, Cod. de prec. Imper. offer.
cum ſimilib.*
Ob nun gleich die P F vnd Landſtände ſo offt ſich
ein fall mit einem C F. B der einen H. in P zutrãgt /
die Erbverträge zuverneweren / vnd hochgedachte H.
ſo lang mit der Lehenempfangung vermöge der Erb-
verträge innen zuhalten pflichtig.
Dieweil aber demnach hinwider die C F. B. dẽ eyn-
wonern der P. Lande / dagegen reciproce obligirt / daß
S. C F. G. ſie bey ihren Priuilegien / Begnadunge /
Frey-

Freyheiten/Gewonheiten vnd gerechtigkeiten/ geruh-
lich vnd friedſam bleyben / ſie auch mit keinen newen
aufflegen beſchweren oder beſchweren laſſen ſolle noch
wolle/vnd ſolche verpflichtung nit allein auff die zeyt /
wann keine H. von P. mehr vorhanden ſein werden /
auff die Beſchwerungen vnnd Auffſetze / ſo dire-
cto vnnd immediate in den P. Landen / angerichtet
werden möchten / ſondern auch de tempore præſenti
vnd viel mehr von den auffſetzen / ſo auſſerhalb der P.
Landen/vnnd ſonderlich in der M. angerichtet/zuver-
ſtehen/wie droben nach der länge deduciret/ſo erfolget
hierauß ferner das S. C. F. G. die P. Landſtände zu
vernewrung der Erbverträge / die H. zu P. auch zu
zu empfahung der Lehen anzuhalten/ nit eher befüget/
es habe dann S. C. F. G. vorgemelte beſchwerungen
vnd Zoll abgeſchafft: eſt enim tritiſſima & omnium
Iureconſultorum ſermonibus vſurpata iuris regula,
31 quod ex contractu † reciproco, ex quo vltro citroq;
naſcitur obligatio, iuuari nemo poſſit, niſi prius ex
parte ſua contractum adimpleuerit, ſiue is cõtractus
ſit nominatus, ſiue ſit innominatus. *l. Iulianus. §. offer-
ri.* & ibi Bar. *de act. emp. & l. ex placito. C. de rer. perm.* & no.
Bart. *in l. quib. dieb. § Termilius. n. 15 de condit. & demonſt.*
32 Poteſt n. actor † hoc caſu qui contractum in perſona
ſua non adimpleuit repelli per exceptionẽ fidei non
ſeruatæ, *l. cum propon. as. 2. C. de pact.* & facit text *in l. quæ-
ro. §. inter locatorẽ ff. loc. cat.* welche exception dißfalls de-
ſto mehr ſtat findet von des halben/ dz M. J. vnd d G.
zu L. vnd B. obgedachte Zoll mit bewilligung viel vnd
höchſterwehnte C. F. B. erhalten/ſo doch S. C. F. G.
ſolches viel mehr abzuwenden od hindern/dann durch
jre bewilligũg zu befördern, vermüge d erbverträge/ ge-
33 bühret. Quod enim alium facientem † prohibere
quis neceſſe habet, id ipſe committere multo minus
debet. *l. altius. ſi ſeruit. vendicet.*

Aber vngeacht dieſes alles/halten wir es darfür/ dz
offt vnd höchſterwehnter C. F. B. durch S. F. vnd H.
die H. zu P. oder auch die P. Landſchafft im Rechten
dahin nit mögen gehalten werden die Zölle ſo S. C. F.
G. H. B. M. H. vnd der G. zu B. bey Röm. Kãyſerl.
Mayeſt. zu wege gebracht / abzuſchaffen.

Dann erſtlich/ob ſich gleich S. C. F. G. in ſeinẽ ge-
gebenen Reuerß etwz/vnd in dẽ angezogenen §. (dz wir
vns widerumb, ꝛc.) ohne eynige condition od erwehnũg
d zeit verpflichtiget/die Prælaten/ Herrn/ Mann vnd
Stände/ Vnterthanen vnd Eynwohner d P. Lande/
bey jren priuilegien/altherkommen/freyheiten/conſti-
tution/gewonheiten/ vereynigung vnd beliebung/ ge-
rühlich vnd friedſam zu ewigen zeyten bleibẽ zulaſſen /
vnd jnen daran keine hinder/ſperrũg/ intrag vnd oer-
kürtzung noch verkleynerung zu thun/od thũ zulaſſen/
ſo thut dannoch nichts deſto weniger ſolcher Reuerß
auff des alten C. F. B. dieſes jtzigen C. F. H. Vater/
hochlöblicher gedechtnüß verſchreybũg ſich referiren /
wie dann auch dieſelbe gemeltem Reuerß von wort zu
wort einverleybt/ vnd demſelben præmittirt worden /
vnd da gleich ſolche obligation in gedachtem Reuerß
nit repetiret ſein ſolte/ſo iſt es dannoch eben ſo viel/als
wann ſie vnd die darinnen begriffene verpflichtigung
mit allen jren Clauſulen / vnnd qualiteten in viel be-
rürten Reuerß deutlich wiederholet worden.

Cum in ſcriptura referente omnia ea videantur
comprehendi, quę illa ſcriptura, ad quam fit relatio,
complexu ſuo continet. *l. aſſe toto.* & ibi Bart. *de hered.
inſtituend. l. ſi ita ſcripſero. de condit. & demonſtrat.* & facit
textus *in l. hac venditio. §. 1. de contrahend. empt. & in l. ait
prætor. §. 11. de re iudic.*

Vnd gehört hieher auch dieſe gemeine Rechtsre-
gul/ quod ea, quæ in † præcedentib. dicta ſunt, in ſe- 34
quentibus videantur eſſe repetita. *leg. Titia. §. idem re-
ſpondit. de verb. obligat.* Item, quod ſequentia † decla- 35
rentur per præcedentia, & econtra, *l. heredes palam. §.
1. verſ. ſed et ſi notam. de teſtam. l. ſi ſeruus plurium. §. ſi. de le-
gat. 1.* Quemadmodum in l. niſi conditio † adiecta 36
inſtitutioni, in legato repetita eſſe perhibetur. *l. aua.
in princ. de condit. & demonſtrat.*

Nun iſt aber in dem jetzund gemelten des alten C. F.
B. verſchreibung dieſe verpflichtigung (dz die Einwo-
ner der P. Landen/dergeſtalt wie obgemelt/bey jren al-
ten priuilegien vnd gerechtigkeiten gelaſſen werdẽ ſol-
len) ſub conditione, vel in diem incertum außdrück-
lich begriffen/als nemlich ſo es zu falle keme/alſo dz die
H. P. vnd J. F. G. leibslebens Erben/von erben zu er-
ben für vnd für Todtshalben abgiengen / vnd keiner
daruon mehr lebet/vnd die Land S. P. C. W. R. vnd
Graffſchafft zu G. an den C. F. B. vnd S. C. F. G. er-
ben vnd nachkommen M. B. vom C. F. von erben zu
erben für vnd für halten vnnd kommen würden/ alles
nach fernerm inhalt ſolcher verſchreibung.

Quæ omnia, cum huiuſmodi ſint, cõſequens eſt
aduerſus E. B. vi & poteſtate huiuſmodi obligatio-
nis, ſub conditione cõceptæ, aut ſaltẽ in diem incer-
tum collatæ, nullam ſuperſtitib. adhuc Principibus
natam eſſe actionẽ, tum ꝙ conditionalis obligatio
non perficitur, niſi impleta cõditione. *l. hac venditio. in
princ. de contrahen. empt. & l. cedere diem. in fi. de verb. oblig.*
tum etiam quod ex obligatione, in diem incertã col
lata, veluti cũ Principes P. vita decederent, agi prius
quã dies ceſſerit, non poſſit, cum dies incertus † con- 37
ditionis inſtar obtineat, *l. ſub conditione in fi. de cond. in-
deb. & l. 1. de cond. & demonſtr.* Ex quo porro conſecta-
rium eſt, incolas regionum P. ex tali obligatione ad-
uerſus Celſitudinem ipſius agere nõdum poſſe, † cũ 38
ſine actione nemo experiatur. *l. ſi pupilli. §. videamus.
de negot. geſt. l. ſi quid poſſeſſor. §. ſicut autem. 2. reſpon. de pet.
hered. l. quoties. § item ſi temporali & l. tutores, qui poſt ſu.
in princ. de adminiſt. tut.*

So iſt ferner ſolche obligation neben dẽ/ dz ſie noch
zur zeyt verificirt/außdrücklich dahin gerichtet/ dz viel
vnd höchſtgedachter C. F. B. die P. Länder bey jhren
priuilegien/freyheitẽ vnd gerechtigkeitẽ bleiben laſſen/
vnd dieſelben mit keinen newen aufflegen beſchweren
od beſchweren zulaſſen wolle/ſolcher verpflichtũg aber
zufolge / hat S. C. F. G. als die ſich noch zur zeit gantz
vnd gar keiner regierung in dem P. Landen angemaſt/
viel weniger mit newen beſchwerungen oder aufflegen
dieſelben beſchweret oder beſchweren laſſen/ſich gemeß
verhalten/vnnd hat ſein C. F. G. derſelben in deme zu-
wieder nit gehandelt/damit ſie die Zölle / damit die R.
Kay. May. S. C. F. G. H. Bruder M. J. vnd dẽ Gra-
uen zu H. võ B. begnadet/geſtattet vnd nit abgeſchaf-
fet/ſintemal à fortiori J. C. F. G. auch ſelber vngeacht
vielbenanter obligation vnbenommen geweſen/ newe
Zölle gebürlicher weyß od ſonſt andere dgleichen nutz-
barliche einkõmen/in S. C. F. G. Landen anzurichten.
Quemadmodum n. natura † non patitur, vt aliorum 39
ſpoliis noſtras facultates & opes augeamus, *l. nam hoc
natura. de cond. indeb. l. iure naturæ de reg. iur.* ſic ecõtra ſi-
bi vt quiſquã malit ꝙ ad vſum vitæ pertineat, quam
alteri acquirere cõceſſum eſt, nõ repugnante natura.
Cic. *lib. 3. offi.* & fac. tex. *in l. domũ ſuã. de reg. iur.* ordinata
n. † caritas incipit à ſeipſa. *l. præſes. de ſeru. & aq.* licitum 40
eſt cuilibet † cõmodo ſuo inhibere, & meliorẽ con- 41
ditionẽ ſuã facere. *l. qui autẽ. §. ſicendũ. & l. pupillus. in fin.*

quæ in fraud. creditor. licet maxime alterius lucro per hoc aliquid decedat. *l. 1. §. denique Marcellus de aqua pluu. arcend. & l. altius. C. de ſeruitut. & aq.* verbi gratia: ſi iuxta iura ædificia, eaque iure tuo altius tollas, aut ſi in vicino agro tuo cuniculo vel foſſa aquam meam amoueas. Quamuis enim & hic aquam mihi abducas, & illic luminibus officias, ex ſtipulatione tamen damni infecti nulla mihi actio cõpetit. *l. Proculus de damn. infect.* tum quod operis tui vitio, damnum mihi dari non intelligatur in ea re, in qua iure meo vſus es. *l. fluminum. §. fin. eod. tit.* Nullus enim videtur dolum vel iniuriam facere, qui iure ſuo vtitur. *leg. nullus videtur. de reg. iur.* tum vel maxime, quod non debeat videre is damnum facere, qui eo veluti lucro, quo adhuc vtebatur, prohibetur, multumq; intereſt, vtrum damnum quis faciat, an lucro, quod adhuc faciebat, vti prohibeatur. *d. l. Proculus. in fin.* non enim
42 par eademq; videtur eſſe ratio † amittere debita vel bona ſua, & lucra non capere. *l. fin. Cod. de codicil. l. fin. §. etſi præfectum. verſ. ſin vero creditores. C. de iur. deliberand. & in l. aſſiduis. ad fin. C. qui potio. in pign. hab.* Et pertinent huc etiam illa, quæ ſcribit Ioan. Fab. & Angel. *Inſtit. de leg. Fuſ. Can. tollend.* & Bart. *in l. quo minus. num. 5. & 6. de fluminib.*

Atque hinc etiam fit, vt hæreditatem repudians debitor, vel legitimam, vel teſtamentariam, non eſt in ea cauſa, vt locum faciat fraudulatorio interdicto: voluit enim acquirere non etiã diminuere patrimonium ſuum. Cum interim hoc edictum ad diminuentes patrimonium ſuum pertineat, non ad eos qui id agunt, ne locupletentur. *leg. qui autem, in princip. quæ in fraud. cred.* Eodem modo nihil impedit, quo minus hęres commodi ſui cauſa repudiare poſſit legatum, licet maxime illa repudiatio, cum alterius incommodo ſit coniuncta. *l. ſi mihi & tibi. in princip.* & ibi Bartol. *de legat. 1.* & not. Alex. *in conſ. 122. num. 6. in 3. vol.*

Quibus ita fixis atq; ſtabilitis inficiari nemo poteſt, ab Illuſtr. Principe M. I. & Comite V. ius vectigalium in ditionibus ſuis exigendum, commodi ſui gratia à Cæſarea maieſtate obtentum atq; impetratum fuiſſe. Licet igitur huius iuris conceſſio P. etiam prædictis in locis mercaturam exercentes, vel cum mercibus illac tranſeuntes in conſequentiam grauet, damnum tamen nullum per huiuſmodi grauamen ipſis infligitur, ſed lucro potius, quo hactenus vſi ſunt, prohibentur. Omnes enim tam P. quam alii, qui mercium vel aliarum rerum, quæ importantur, mercaturam exercent, ad ſoluendum vectigal fiſco Imperatoris Romani ſecundum leges ſunt obſtricti. *Lex præſtatione.* & ibi Salycet. iunct. *l. fin. Cod. de vectigal. & commiſſ.* & not. Dd. *in l. cum qui vectigal.* vbi Cæpol. *num. 17.* Alciatus & Brecb. *num. 8. in princip. de verb. ſignif.* & idem Cæpol. *in l. inter publica.* licet maxime immunitatis reſcriptum producant. *d. l. omnium.* nec deſunt, qui credant ex eo quod merces vehun-
43 tur, appellatum † eſſe vectigal, idq; ratione publici loci, per quem merces vehuntur, ſolui oportere, gl. *in l. 1. §. hic titulus in verb. pendens.* & ibi Bart. *numer. 1. de public.* & Cæpol. *in d. l. cum qui vectigal. num. 17.* Itaque hoc quidem vectigal, (vt Imp. Valentis & Valentiniani verbis vtamur) ab omnibus qui negotiationis vel mercium transferendarum curam habent, æqua debet ratione dependi. *leg. omnium. in fin. de vectigal. & commiſſ.* vſque adeo vt mercatores nullam huiuſmodi publici vectigalis ſoluendi immunitatem vſurpare poſſint. *l. licitatio. §. fin. de public.* licet maxime immunitatis reſcriptum producant. *d. l. omnium. in prin. & l. quicquid. Cod. de vectigal. & commiſſ.* & facit textus *in l. vniuerſi. & in l. ex præſtatione. eod. tit.* & not. gloſſ. *in l. ſi publicanus. verb. munificum. de public.* & Matth. de Afflict. *in tit. quæ ſint regal. ad verb. vectigalia.* Nec refert, quod eiuſmodi mercatores alienigenæ ſint vel forenſes: ab his enim potiſſimum colligitur, non tantum ibi, vbi contrahunt vel mercimonia exercent, Bald. *in l. 1. num. 4. Cod. de contrahend. empt.* verum iis etiam in locis, per quæ cum mercibus tranſeunt, *l. pen. §. nauem. loca.* & not. Bartol. *in l. 1. num. 41. C. de mulierib. & in quo loco num. 10.* & Bald. *in tit. quæ ſint regalia. num. 7.* & Bertach. *in tract. de Gabell. 7. part. princ. in princ. num. 5.* Huc & illud non inepte videtur accommodari poſſe, quod vectigal per eum ſolui debet, qui ex contractu aliquid acquirit, vel commodum percipit, textus eſt notabilis *in l. debet autem. in fin.* vbi dicitur per emptorem tanquam per acquirentem ſolutum fuiſſe vectigal. *de ædil. edict.* ſic & per creditorem, non autem per debitorem vectigal ſoluendum eſt, Baldus *in rubric. num. 4. C. de reb. cred. & iureiurand.* vt ille ſuſtineat onus, ad quem redundat commodum, *argum. l. manifeſtiſſimi. §. pen. Cod. de furt.* & notat Matth. de Afflict. *in tit. quæ ſint regal. ad verb. vectigalia. num. 44. 45. & num. 62.* & Bertach. *in tractat. de Gabell. in 7. parte principal. in princ. num. 1.* Et quod P. hoc caſu tam de damno vitando, quam de lucro captando deberent nauigationem in O. inſtituere, apparet etiam ex S. edicto, quod Anno 156x. prohibuerunt, vbi nullũ damnum vectigalium nomine acceptum, allegantes prætendunt, quod nullum ſe lucrum ex ſuis & ſuorum nauigationibus percipere animaduerterint. Quod igitur Imperatores Romani, huiuſmodi vectigal fiſco debitum, hactenus exigendum non curarunt, vel aliis exigendi ipſius facultatem non cõceſſerunt, hoc merito à P. in lucro eſt ponendum, quod licet nunc demum aliquando vti prohibeantur, non tamen idcirco de damno vel patrimonii ipſius diminutione poſſunt conqueri, cum lucri & damni nõ † ſit par 44
eademq; ratio. *d. l. Proculus. de damn. infect. & l. final. C. de Codicil.* cum ſimil. pluribus ſupra allegat.

So ſtehets auch vber diß alles in viel vnd Höchſtgedachten C. F. macht nicht/ obgemeldte Zolle/ damit J. C. F. G. H. Brüder M. J. vnnd G. H. zu W. von Röm. Käyſerl. Mayeſt. ſindt begnadet worden/ abzuſchaffen/ vnd J. F. G. vnd ihre dißfalls erlangte Gerechtigkeit wieder jhr wiſſen vnnd willen zu entziehen.
Ius enim ſemel † perfecte nobis quæſitum ſine facto 45
vel conſenſu noſtro auferri nobis non poteſt. *l. fin. de pact. l. cum dos. verſ. ſi vero. de pact. dot. & l. id quod noſtrum. de regul.* & facit text. *in l. 2. in princip. de his, qui ſunt ſui vel alien. iur. & in l. nemo externus. Cod. de Iud.* etiamſi facto ipſius eſſet quæſitum, qui illud nobis extorquere nititur. gloſſ. eſt ſingularis & elegans *in l. certi condictio. § ſi nummos tuos. in verb. velut tuos. verſ. vel dic ſi cert. petat.* & not. Iaſon *in l. qui Romæ. §. Flauius num. 17.* & ibidem Caſtr. *num. 3. de verbor. oblig.* Licet igitur, non de lucro impediendo, ſed de damno infligendo, hic ageretur, &c. & ſæpe dicta obligatio Principis E. B. verificata iam nunc eſſet, atque etiam hanc poſſit habere mentem & ſententiam, quaſi ipſius celſitudo promiſiſſe videretur, neq; per fratrem ſuum M. I. neque Comitem V. vel quemlibet alium futurum, quo minus abſque ſolutione vectigalium P. mercaturæ faciẽdæ gratia libere per M. commeare poſſint (quod ipſum tamen ex verbis obligationis elici nõ poteſt) nullius tamen momenti ea ipſa eſſet obligatio, propterea

pretea quod ipſius Celſitudo hac ratione, id quod
in ipſius poteſtate nõ eſt, factumq; alienum videre-
46 tur promiſiſſe: nemo autem factum † alienum pro-
mittendo obligatur *dict. l. ſtipulatio iſta, habere licere. in
princ. de verb. oblig l. ſicut reus. de fideiuſſ. & §. ſi quis alium.
Inſtit. de inutilib. ſtipulat.*

Wird alſo auß dieſem allen geſchloſſen / daß viel
vnnd höchſtgedachter C. F. B. vermüge obangezoge-
ner S. C. F. G obligation vnd Reuerß / offt erwehnte
Zoll abzuſchaffen nit ſchuldig / vnnd daß demnach die
vernewerũg d' Erbverträg hoc prætextu länger nit ge-
ſtopfft od' auffgezogen werden mügen / ſondern dz ver-
müge itzgemelter verträge / ſonderlich vor die hand zu-
nehmen / vñ mitler zeit nit empfahung der Lehen zu inen
halten. Vñ iſt dieſem nit zuwider / wie droben in ratio-
nib. dubitandi in cõtrariam ſententiã vorbracht vnd
verſehen / vnd erſtlich als ſolte d' itzige C. F B. vnd S.
C F. G H Br. M. H. vermüge J. C. F vnd F. G H.
Vatters obligation / als deſſelben Erben die P. Lande
vnd deſſelben Einwohner / bey iren priuilegiẽ / freyhei-
ten vnd gerechtigkeiten geruhlich bleiben laſſen / vñ die-
ſelbe mit newen aufſetzen zubeſchweren / noch beſchwe-
ren zulaſſen ſchuldig ſein / nach beſage dieſer gemeinen
47 Rechtslehre / ꝙ obligatio † ad hæredes tranſeat, tam
actiue quam paſſiue, etiamſi hęredũ nominatim nõ
ſit facta mentio *l. ſi pactum. de prob. l. ſi neceſſariam §. de re
vendenda. de pign act. l. ſtipulatio iſta, habere licere. in princ.
verſ. ſed ſi ſtipuler. d. verb. oblig cum ſimilib ſupr. alleg.*

Dann zugeſchweygen / dz weď in facti cõtingentia,
noch in den vmbſtänden keine priuilegien oď Zoll be-
freyhung von wegen der P. Landen angezogen wordẽ /
wie ſie ſich auch darüber / da ſie gleich vorhanden / im
Rechten nit behelffen könten / *d. l. omnium. & l. quicquid.
C. de vectigal. & commiſſ* ſo hat auch itzt gemelte Rechts-
lehre in dem falle ſtat / quando pactum eſt reale, non
item quando eſt perſonale, quandoquidem pactum
perſonale perſonas in eo comprehenſas non egre-
ditur *l. iuris gentium. §. pactorum. & l. qui in futurum. § 1.
l & hæredi. cũ l ſeq. l. idem in duob. §. perſonale. & l. epiſtola.
§. fin.* & ibi Bart. & gloſſ. notant *de pact.*

Dz aber des alten vnd verſtorbenen C F. B. hoch-
löblicher vnd ſeliger gedächtnüß obligation / darinnen
S C. F. G ſich verpflichtet den P Landen an iren pri-
uilegien / freyheiten vnd gerechtigkeiten / keine irrung /
ſperrung oder verkürtzung zu thun / pactum perſona-
le, vnd ſich nit auff S. C F G. Erben in gemeyn / ſon-
dern allein auff die ſo C. F. ſein werden / erſtrecke / er-
ſcheynet daraus klärlich / daß obgedachte Erbverträg /
nit allen M. B. ſondern allein den C. F. zu gut auffge-
richt worden ſein / dz auch ſo offt des C. F nachkommẽ
vnd Erben gedacht / je vnd allewege / welches dann offt
geſchicht / dieſe wort darzu geſatzt werden ſollen: So
zur zeit C. F. quæ verba præterquam quod per ſe cla-
ra ſunt & manifeſta, & quod conſequens eſt, volun-
tatis quæſtionẽ non admittunt, *arg. l. ille aut ille, de leg.
3.* non ſine magna cauſa toties etiã ſunt repetita, atq;
inculcata, nimirum vt ſignificarent, pactum hoc nõ
ad quoſuis domini paciſcentis hæredes, ſed ad fu-
48 turos tantum E. pertinere, ſiquidem † repetitionis
& inculcationis verborum, vnus eſt effectus, vt ver-
ba ad perſones ſpecificata duntaxat reſtringat. Bald.
49 *in c. fin. n. 3. de off. deleg.* vbi ſcribit, quod verba † q̃ ſim-
pliciter elata, ſunt demonſtratiua, propter gemina-
tionem efficiantur reſtrictiua, verbi gratia, ſi dicatur
tu, tu, vel *per te, te.* Cuius ſententiam Cardin. & cæteri
Canon. ibidem ſequuntur.

Vt interim prætermittam in textu *d. l. ſtipulatio iſta
habere licere. in prin.* non probari etiam ſententiã Bald.
per hunc eundẽ tex dicentis *l. fi. n. 5 de act. empt.* quod
promiſſio de ſuo dato & facto vel de ſuo damno fa-
ciendo tantum (ſic enim Bald. loquitur) contineat
etiam factum hæredis & ſucceſſoris. Nam *in d. l ſtipu-
latio iſta.* non habetur dictio taxatiua (*tãtum*) vel alia
generis eiuſdem, alioquin enim propter taxatiuam
dictionis appoſitionem efficeretur pactum perſona-
le *l. niſi.* & ibi Bart. *nu 2. de pact.* & not. ibid. Bart. *in leg ſi
ſic ſtipulatus ſim. n. 2. in ſi de verb oblig* & Alex. *in d l. ſtipu-
latio iſta habere in prin. verſ. ſed contra* vbi alleg. Bal. ſibi-
met cõtrarium *in l. qui ſe patris. C. vnd. lib.* & Iaſ. *ibid in fi.*

Vnd vber diß alles kan auch vielgedachte des altẽ
vnd verſtorbenen C. F. B. obligation vnd verpflicht-
gung auff die Zolle / dauon man allhier handelt / nit
gezogen werden / wie droben allbereyt geſaget / vnnd
ſolches hernacher auch ferner deducirt werden ſoll.

Zum andern thut auch nichts zur ſache / daß der al-
te C F. B hochlöblicher milter gedechtnüß / neben an-
dern S. C F. G Ländern auch die newe Marck / wel-
che S. C. F G H. Söhnen M. J. zukommen / ſampt-
lich beſeſſen vnd nach ſich gelaſſen. Item / daß itzt vnd
hochgedachtem M J. die von S F G. Vattern auff-
gerichte Erbverträge auch zu nutz vnd frommen kom-
men mügen / vnd daß derwegen S. F eben ſo wol / als
die itzigen C. F J. H. Vatters obligation nachzuſetzẽ
ſchuldig / per regulam, ex qua † perſona lucrum quis 50
capit, eius factum præſtare debet. Etenim, multũ hoc
caſu M. N. ex perſona Domini patris ſui lucrum ce-
pit, ſiue loquamur de feudis ab ipſius Celſitudine
relictis, ſiue de contractu cum P. Principibus per i-
pſum celebrato. Nam feuda quidem, quæ per mor-
tem ipſius filio M. N. obuenerunt, tanquam paterna
dubio procul & auita, pacto ſunt & prouidẽtia ma-
iorum acquiſita, & quod conſequens eſt, ipſorum
beneficio, legiſq; prouiſione, vtpote, quæ filiis & cæ-
teris agnatis, ius ſuccedendi in feudum conceſſit, ac-
cepta referenda *c. 1. § cum vero. de his, qui feud dar. poſſ.* &
not. Andr. de Iſern. & Aluar. *in c. 1. in princ. de feud. ſucceſ.
in vſib. feud.* & licet is, quem ſupra iam nominaui-
mus E. B. piè defunctus ſæpe dictum contractum de
obuentione regionum P. celebrauerit, non tamen
videtur eſſe facta per eiuſmodi contractum ſibi aut
filiis ſuis lucri atq; emolumenti acceſſio. Imo ius in-
ueſtituræ, quod de præſenti alius quidam E. B. à Cæ-
ſarea Maieſtate quondam impetrauerat, per hunc
contractum fuit remiſſum, reſeruata tantum ſucceſ-
ſione, in caſu mortis Illuſtriſſimorum Ducum P.
quemadmodum inter alia, in diſputatione Prentz-
bonii habita commemoratur, Marchio N. nullos
adhuc filios ſuſceperit. Huc accedit, quod M. I. vix,
ac ne vix quidẽ Regiones P obuenire poſſe videatur.
Cum Illuſtr. Princeps E. filium ex eoq; nepotes in E.
ſucceſſores iam nunc habeat, atq; & ſecundũ rerum
naturã fieri non poſſe videatur, vt ipſius Celſitudo,
Illuſtr. P. Ducib. præter Illuſtr. Principẽ B. patrẽ ipſo-
rum magnũ numero quinq; valentib. adhuc & iuue-
nib. peneq; adoleſcẽtib. ſuperſtes ſit futurꝰ. Æquum
n. eſt ſecundum naturã, vt is, qui primꝰ introiit in vi-
tã, primus de vita exeat. Quẽadmodum Cic. ſcribit
in Dial. de amicit & ꝓbatur *in l. qui duos. §. cũ in bello. &
in l. cũ pubere filio. de reb. dub.* vbi in dubio filii parentib.
ſuperuixiſſe intelliguntur, ex quo fit, quod tunc
cum parentibus ſuperſtitibus filii è vita decedunt,
turbari dicatur ordo mortalitatis. *l. nam etſi parentib.
in princ. de inoffic. teſt.* ſed etſi maxime hic caſus in per-
ſona Marchionis N. poſſit aliquando contingere:
non

non eſſet tamen ipſius Celſitudo lucrum aliquod
vel commodum capturaex ſupradicto domini pa-
rentis contractu (vtpote per quem plus iuris remiſ-
ſum eſt, quam quæſitũ ſed ex beneficio potius pri-
mi acquirentis, itaque (ſicuti ex prædictis patet) aſ-
ſumptione vel minore propoſitione non exiſtente
51 vera, ex præmiſſis quoq; † non poteſt ſequi vera
concluſio, neq; enim fundamento fideliter non ia-
cto, ſolidum & cunſtãs extrui poteſt ædificium. *cap.
cum Paulus.1. qu 1. c. veniens de presbyt. non baptiz.at. & c.
qualiter & quando 2. de accuſation.*

Alſo iſt gleicher geſtalt das 2. Argument in mino-
re propoſitione auch nicht beſtendig. Dann ob wohl
maior propoſito wahr / nempe quod contractus ex
52 conuentione † legem accipiant, & quod ea quæ ab
initio volũtatis ex poſtfacto efficiantur neceſſitatis,
&c. ſo iſt dannoch nicht befunden / dz ſich des C F G.
conuention vnd verpflichtigung auff dieſen fall mũ-
ge erſtrecket werden / vnd ob gleich verba obligationis,
nemblich das J C F. G. den P Landen vnd derſelben
Eynwohnern an jhren Priuilegien / Freyheiten / Ge-
rechtigkeiten / kein hinder / ſperrung / verkürtzung thun
oder thun laſſen / ſie auch mit keinen newen auffſetzen
beſchweren noch beſchweren laſſen wolle / etwas weyt-
leufftig begrieffen / vnd dieſer ſtipulationi habere li-
cere ſpondes? nicht faſt gemeß / quæ ſtipulatio hoc
cõtinet, vt liceat habere, nec per quemquam omni-
no fieri, quo minus liceat habere, eaq; res facit vt vi-
deatur reus promiſiſſe per omnes futurum, vt habe-
re liceat, quemadmodum dicit textus *in d. l ſtipulatio
iſta, habere licere, in princ. de verb. obligat.* ſo gibet dannoch
der Iuriſconſultus ſo viel zuerkennen / daß ſolche obli-
gation reſpectu extranearum perſonarum nit kreff-
tig in dem er daſelbſt dieſe wort ſubiungirt / videtur
igitur reus alienum factum promiſiſſe: nemo autem
alienum factum promittendo obligatur, & ita vi-
mur, ſed ſi ſe obligat, ne ipſe faciat, quo minus habe-
re liceat, obligatur etiam, ne hæres ſuus, vel quis cæ-
terorum ſucceſſorum efficiat, ne habere liceat. Et
hoc eſt, quod Alexand. & Bart. ibidem dicunt: *ſtipu-
lationem habere licere ſpondes?* ſimpliciter interpoſitam
ſecundum rigorem verborum cõmitti ex facto cu-
iuslibet extranei, licet ſecũdum iuris regulam com-
mittatur ſolum ex facto promiſſoris & ſuorum ſuc-
ceſſorum, facit text. *in l. inter ſtipulantem. in princip. eod.
titul. de verb. obligat.* Quanquam item is, qui ſe factu-
rum non eſſe, vel per ſe non fieri promittit, videa-
tur etiam promittere, ſe operam daturum atque cu-
raturum ne alius faciat, ſeq; alios facientes prohibi-
turum. *dict. l. in lege. loc. l. in illa ſtipulatione. 2. de verb. obli-
gat. & l facere non oportere. de verb ſignif. cum ſimilib.* Hoc
tamen eatenus tantum verum eſt, quatenus promiſ-
ſor alios facientes prohibere poteſt, cæteroquin ſi
ab iis, quos promiſſor prohibere non poteſt, contra
fiat, non committitur ſtipulatio. *l. ſi fundus. in fin. l &
hæc diſtinctio in princ. loc. & l flumninum. § quamquam. de
damn. infect.* & not. Dd. ſæpe *in d. l ſtipulatio iſta, habere
licere. in princ.* vbi Alexand. & Iaſ. *num.* 12. & Paulus de
Caſtr. *in dict. l. inter ſtipulantem. in princ. num.* 2. perſonæ
autem, quas promiſſor prohibere poſſe intelligitur,
verbi gratia, ſunt filii, ſerui, coloni, procuratores, &
alii generis eiuſdem. Iaſon *in d. l, in illa ſtipulatione. nu.*
2. & Zaſ. *in dict. l. ſtipulatio iſta, habere licere. in princ. num.*
12. Quamuis igitur maxime per hoc, quod M. L &
Comitis V. vectigalia, permiſſu Imperatoris & pro-
cerum Imperii in regionib. ſupradictis inſtituerunt,
obligationi E. B. contrairetur (quod ipſum tamen
minime fieri ſupra diximus) extra culpam tamen fo-
ret E. propterea quod eas, quas modo dixi, perſonas
prohibere non poſſit. Primum enim ad M. L quan-
tum attinet, certum eſt, quod & ipſius Celſitudo
Princeps ſit Imperii non minus, quam frater E. par
autem † in parem nullum habet imperium, & quod 53
conſequens eſt, nec imperandi prohibendiq; pote-
ſtatem. *l nam magiſtratus. de arbitr & l. ille à quo. §. tem-
peſtiuum. ad SC. Trebellian.* Deinde, non eſt etiam alias
in poteſtate dicti D. E. ius colligendorum vectiga-
lium Celſitudinis ſuæ fratri, & Comiti V. legitime
conceſſum, ſine facto ipſorum extorquere. *d. l. fin. de
pact. & l. in dos. de pact. dotalib. cum ſimilib. ſupra alleg* E
vero licet Comes V. inferior ſit D. Principe E. ratione
præeminentis dignitatis, & fortaſſe etiam ratione
ſubiectionis, non tamen idcirco ipſius Celſitudo,
eum, quem modo diximus, Comitẽ iure ſuo colli-
gendi vectig lis prohibere poteſt, cum ne Imperato-
ri quidem † ipſi, nedum inferioribus magiſtratibus 54
conceſſum ſit ſubditis ius ſuum ſine cauſa auferre, *l.
quoties, & l. reſcripta. C. de precib imp. offer. & l. fin. C ſi cont.
ius. vel vtil. pub c 2. de exceſ. prælat. c. 1. de reb. eccleſ. non alien.
lib 6.* & not. Panorm. *in c certificare. num. 9. ad fin. de ſe-
pult.* & Iaſ. *in l Barbarius. nu. 24. de offic. prætor.*

Die vierdte ratio dubitandi, als ſolte viel vnnd
höchſtgedachter C. F ſich weder ſub conditione, noch
in diem incertum, ſondern pure verpflichtet haben /
die P Landen / vnd derſelbigen Eynwohner wider jre
Priuilegien / Freyheiten vnd Gerechtigkeiten mit ne-
wen auffſätzen nicht beſchweren / noch beſchweren zu
laſſen / werd dardurch abgeleynet / daß in des alten vnd
verſtorbenen C. F hochlöblicher vnd milder Gedecht-
nüß / Reuerß (welches dieſes jetzigen C F gegebenen
Reuerß wörtlich einverleybet / vnd J. C F. G. vorſte-
henden newen Reuerß gleicher weyß inſerirt werden
ſoll / wie in der Relation des P. diſputation gewilliget /
abgeredt / vnd die allbereit verfaſte notell außweiſet)
gemelte obligation außdrücklich ſub conditione be-
griffen / oder je auffs wenigſte in diem incertum, ſci-
licet, wann V. G F vnnd H die H. P Todtshalben
abgehen würden / gerichtet / wie droben nach der länge
allbereyt deducirt / vnd demnach dieſe meynũg / durch
die in contrarium ſententiam angezogene Rechts-
gründe / nempe, quod verba, ea quibus oritur obli-
gatio, potiſſimum ſint inſpicienda. *dict. l ſi ita ſtipula-
tus fuero §. Chryſogonus. ad finem. de verb. obligat.* propter-
ea, quod quilibet loqui voluiſſe intelligatur, quod
verba ab ipſo expreſſa ſignificant, *dict l. Labeo. verſic. ad
Tubero. de ſupell legat. & l Nepos Proculo de verb ſignif cum
ſimilib. ſupr. allegat* mehr geſtercket / dann impugniret /
quod genus † per retorſionem ſoluendi, omnium 55
cenſetur eſſe in iure optimum. *c. in omni negotio. in fin.
de teſtib.*

So irret ferner auch nicht / daß zum fünfften vor-
gewandt / als ſolte ſich der C F. B verflechtet haben /
nicht zugeſtatten / daß die P. Lande / nicht allein dire-
cto, ſondern auch indirecto vnd per conſequentiam
mit newen auffſetzen nicht beſchweret werden ſolten /
dann ob wohl maior propoſitio (priorem ſcilicet &
potiorem eſſe † mentem quam vocem dicentis *dict.* 56
l. Labeo verſ id Tubero de ſupel. leg vel maiorem eſſe du-
cendam rationem † mentis & voluntatis quam ver- 57
borum. *l. 3 §. conditio. de leg 3. & l. fin. C. quæ res pign obl.
poſſ cum ſimilib* abermahls gewiß / ſo iſt dannoch quo-
ad minorem nicht befindlich / daß diß die meynung
ſey des C F. B. Reuerß / daß J. C F G dieſe vnd an-
dere Zolle / ſo auſſerhalb der P. Lande / durch andere
ange-

angericht/ abzuſchaffen ſchuldig/ damit alſo die Eyn-
wohner jnn gemelter P. Lande / auch per obliquum
nit grauirt werden mögen.

Dann ob gleich die wort vielgemeltes Reuerß in
gemeyne vnd ohn vnterſcheydt dahin gerichtet/ dz S.
C.F.G. den P Landen vnd derſelben eynwohnern an
jhren priuilegien/ altherkommen/ gerechtigkeiten vnd
freyheiten/ kein hinder / ſperrung / verkleynerung o-
der verkürtzung thun oder thun laſſen / geſtatten wol-
le / & ita in eff ctu, quod ipſis iure & priuilegiis ſuis
omnino atque indiſtincte libere vti liceat, *argumen.
ſæpe d.l. ſtipulat o iſta, habere licere. in princ. de verb. oblig.*

So iſt dannoch droben allbereyt geſagt vnnd bey-
bracht/ quod eiuſmodi obligatio D. E. cum ſub con-
ditione, aut ad minus ſub diem incertum concepta
58 fuerit, nondũ ſit impleta. Deinde † licet verba mudo
dictæ obligationis late pateant, ſunt tamẽ nihilomi-
nus ad intellectum iuris cõmunis reſtringẽda, ne ſc.
illud continere videantur, quod ſcil. fieri per E. non
poteſt. Quemadmodum & ſtipulatio iſta, habere li-
cere, q̃ & ipſa ſecundum rigorem verborũ hoc con-
tinet, vt per omnes habere liceat, nec per quemq̃ o-
mnino futurum, quo minus habere liceat, reſtringi-
tur ad intellectum iuris cõmunis, vt ſc. reus de facto
tantum ſuo, ſuorumq; hæredum & ſucceſſorum ꝓmi-
ſiſſe videatur, & non de facto aliorum, quos prohi-
59 bere non poteſt, cum † factum alienũ inutiliter pro-
mittatur. *d.l. ſtipulatio iſta in princ. verſ. ſed ſi ſe obligat. &
verſ. ſed ſi quis. & l. inter ſtipulantem in princ. de verb. obligat.*
Quo & illud pertinet, ꝙ verba ſimpliciter elata de-
beant reſtringi, ad id, quod eſt rationis, adeoque ſic
intelligi, ne abſurdum vel inconueniens quiddam
inde oriatur, *l. quamuis. de in ius vocand & l. ſcire oportet.
§ aliud. de excuſat. tutor.*

So folget auch nit/ d C.F.B iſt vor ſich vnd dire-
cto zuverhüten ſchuldig/ dz im Lande zu P. keine newe
auffſäze od' beſchwerung angerichtet werden. Ergo iſt
S.C.F.G. zuvorkõmẽ pflichtig/ dz ſolchs auch durch
andere perſonẽ vnd mittel auſſerhalb der P. Lande nit
geſchehe/ damit alſo die Eynwoner der P. Lande nicht
allein directo, ſondn auch oblique nit beſchweret wer-
den mögen/ per iura ſupra alleg. Dann neben dem/ dz
des höchſtgemelten C.F.B. reuerß/ vnd die von S.C.
F.G beſchehener verpflichtung vor dem fall nit im-
plirt od' verificirt wird/ S.C.F.G. auch jres H. Bru-
ders M J. vnd des G. von H zu B nit mechtig / wie
droben geſagt/ ſo iſt auch im Rechtẽ klärlich verſehen/
60 ꝙ multa † q̃ directe fieri per leges non poſſunt, obli-
que ſaltẽ vel in conſequentiam fieri ꝑmittantur. *l. 7
ſolum. cum l. ſeq. in fi. de reſt. in integ. l. 1. in princ & l quod di-
cimus. in prin. de auth. tut. & l. ſi is qui duos. verſ. quod ſi focis.
de lib. leg.* ex quo apparet non eſſe ſimpliciter atq; in-
61 diſtincte verũ ꝙ ea † quæ directo prohibentur, cen-
ſeantur ẽt oblique eſſe prohibita, ſed cũ diſtinctione
demum q̃ adhibet Dyn. referente & ſequente Bart.
in d.l. 1 n. 1. de auth. tut. ſed etſi maxime indiſtincte verũ
eſſet hoc dictum, nõ aduerſaretur tñ ſententię noſtię,
cum illud de iis loquatur, quæ ſunt de genere prohi-
bitorũ. Nobis a. de licitis & cõceſſis ſermo ſit inſtitu-
tus. Etenim vectigalia legitime inſtituere, aut alias
nouas vtilitates ſibi parare, aut etiã vt tale quid fiat
permittere licitum eſt & conceſſum, quamuis maxi-
me de alterius lucro aliquid detrahatur. *d. l flumminũ.
§. fin. & l. Proculus. de dam. infect & l. 1. §. deniq, Marcellus.
de aqu. plun. arcend.* quemadmodum ſupra late dedu-
ctum & comprobatum eſt, & dicetur, quantum ad
vectigalia in ſpecie attinet, infra latius.

Præterea non concedimus, quod leges quæ dicũt
ſtipulationem: habere licere: hanc habeat vim &
poteſtatem, vt per oẽs atq; omnino liceat, vel quod
ſimpliciter atq; indiſtincte loquantur. Cum imo lex
ipſa diſtinguat, & ſtipulationis huius verba, quan-
tumuis late cũcepta, ad intellectum & rationem iuri
communi conſentaneam reſtringat, *ſæpe d.l. ſtipula-
tio iſta, habere licere in prin. verſ. ſed ſi ſe obligat. & verſ. ſed ſi
quis. de verb. oblig.* Quanquã igitur iure diſtinguere nõ
debemus. *l. 3. de off. præſ. & d.l. de pretio. de publ. in rem act.*
Nihil tamen impedit, quo minus lex ipſa, alteri legi
generatim loquenti, diſtinguendo vel reſtringendo
caſtigationem aliquam adhibeat. *l. quamuis.* vbi Bart.
& Iaſ. *in princ. de in ius vocand.*

Sed nec illud ſententiæ noſtræ obeſt, quod de di-
ctione † (*Nullatenus* vel *nullo modo*) ſupra prolixe alla- 62
tum eſt. Etenim hæc dictio, vniuerſalis tãtum eſt ne-
gatiua, gl. *in Clem. vt ij. qui. in verb. nullo modo. de æt. & qua-
lit.* nihiloq; plus habet momenti atq; ꝓ̃deris, quam
in contraria ſignificatione dictio (*omnino* vel *omni
modo.*) Ita enim has duas dictiones inter ſe opponẽ-
do æquiparat Panor. *in c. qualiter & quando. 2. nu. 18. de
accuſ.* nec mirum, cum † illa dictio (*omnino*) iuncta 63
verbo negatiuo reſoluatur in dictionem (*nullo modo*)
Panor. *in c. etſi Chriſtus. nu. 6. de iureiur.* & eſt elegãs tex.
in l. 3. §. 1. in fin de adminiſtrat. tutor. vbi dicitur, quod
blandiuntur ſibi qui putent, honorarios tutores o-
mnino non teneri, id eſt, nullo modo teneri, & alius
textus *in l. non quaſi. §. 1. rem pupil ſal for. & in l. Græc. §.
illud.* & ibi Bart. *n. 2 de fideiuſ.* quæ omnia licet eiuſmo-
di ſint, nihilominus tamen ſæpe dicta vox (*omnino*)
congruam recipit interpretationem à iure commu-
ni, Bald. *in l fin. nu 31. Cod. de contrahen. empt.* & not. An-
ton. Cortet. *in ſing. ſuo, ad verb. omnino.* & facit, quod
not. Iaſ. *in l ad egregias, nu. 5. de iureiurand.* & quantum
ad dictionem (*nullatenus*, vel *nullo modo*) attinet, vide-
tur in hanc ſententiam non male ponderari poſſe
textum *in dict c etſi Chriſtus. de iureiuran.* vbi hæc verba
Euangelii, *nolite iurare omnino* (quod perinde eſt, ac ſi
dixiſſet Chriſtus, *nullo modo eſſe iurandum*, ſcil. per cæ-
lum & per terram, &c. quemadmodum ibidem *nu.*
6. declarat Panor.) reducuntur ad intellectũ reliquis
ſacræ ſcripturæ locis, & iuri cõmuni conſentaneum.

So folget ferner auch nicht/ daß vielgemeldte ver-
pflichtigung des C.F.B. vnnd letzter anhang des re-
uerß vergeblich vnnd keiner wirckung ſein werden /
wann ſie dieſen verſtandt nicht haben ſolten / daß S.
C F.G. der newen auffſäze auſſerhalb der P. Landen/
als in der M. oder anders wo abzuſchaffen ſchüldig /
dann ob gleich ſolche Clauſel des reuerß / jtziger zeit /
vnd ſo lang ſich der fall nicht zuträgt/ keiner wirckung
iſt/ ſo iſt dannoch ſolch nicht wieder/ alldieweyl die zu-
ſage/ vt contractus & alii actus viuentium ad tem-
pus ſuſpendantur. *l. ſi a in fin com. præd.* vnnd da gleich
ſolche anhäng deß reuerß keine groſſe wirckung haben
möchten/ quam vt dubitationem tollerẽt, ſo iſt dan-
noch ſolches allein gnugſam: non enim poſſunt ver-
ba ſatis ſpecificari ad tollendam ſophiſticam inter-
pretationem, Hoſt. Ioan. Andr. & Anton. de Butr. *in
cap. nimis 1. de exc. præl.* ſatiſq; operantur eo ipſo, quod
dubitationem tollunt, Panormitan. *in cap. certificari.
num. 10. in fin. de ſepult.* & Domin. de S. Gemin. *in cap. ſi
Papa. de priuil. lib. 6.* Imo verba, quantumuis ſuperflua
tolerantur, ſi dubitationis tollendæ gratia fuerunt
prolata, Panor. *in c ſolitæ. n. 8. de mai. & obed.* quæ enim
dubitationis † tollendæ gratia contractib. inſerun- 64
tur, ius commune non lædunt, *l. qui mutuam. in princ.
mand.*

mand. & l. quæ dubitationis. vbi Dec. & Cagnol. *de regul. iur.* Quemadmodum & abundans cautela non nocet. *l. teſtamentum.* & ibi Iaſon *num. 3. C. de teſt. l. 2.* & ibi Bart. *C. de præd. tam. lib. 11.* quo & illud pertinet, quod maioris perſpicuitatis & dubitationis euitandæ cauſa, non neceſſaria verborum inculcatio toleratur. *l. certi condictio in princ.* iunct. gloſſ. *in verb. ex omni cauſa.*
65 *ſi cert. petat.* Non enim mutat rei † ſubſtantiam non neceſſaria verborum multiplicatio. *l. pediculis § Labeo. de aur. & arg. leg.*

Letzlich vnd zum ſechſten iſt dieſer Meynung auch nicht zuwieder / quod priuilegia, inſtituendorum vectigaliũ cauſa M. I. & Comiti V. conceſſa, abſq; P. tanquam tertiorum iniuria atq; damno ſunt intelligenda. *d. l. 2. § merito & § ſi quis à principe. ne quid in loc. publ.* &c dann ob wohl dieſe maior an jhm ſelbſt wahr / ſo iſt dannoch abermahl der mangel in minore, (nempe quod eiuſmodi priuilegia in damnum P. redundēt) cum imo ſuperius dictum & comprobatum ſit, P. per hanc vectigalium inſtitutionem nullum eſſe damnũ datum, ſed de lucro ipſorum duntaxat detractum aliquid vel diminutum. Et quanquam non
66 inficiamur, damnum † pati eum quoq; cenſeri, qui commodum amittit, quod ex publico conſequebatur, quale quale id ſit. *d. § merito, verſ. damnum.* non tamen apparet per M. I. aut Comitem V. in publico aliquid eſſe factum, quo P. vſu, vel viarum vel fluminum prohiberentur, ſicq; commodum amitterent, quod ex publico conſequebantur, quo in caſu modo allegatus textus loquitur *in § merito. l. 1. in princ. ne quid in loc. publ.* imo, etiamſi nauigatione directo per M. I. prohiberentur, de iniuria tamen vel damno ſibi allato adhuc non poſſent cõqueri, ſed illud ipſum lucri & beneficii loco ponendum eſt, quod ipſius Celſitudo ea nauigatione & vſu fluminum, quatenus regionum ſuarum ripas contingunt, illis non in-
67 terdixerit: quamuis enim flumina † ideo publica dicta ſint, quod vſus ipſorum cuilibet de populo cõperat. *l. fluminum in princ. de damn. inf. & § flumina.* & ibi Theophil. *in prin. Inſt. de rer. diuiſ.* taliſq; vſus in nauigatione & piſcatione potiſſimum conſiſtat. *§ riparum. verſ. ſicut. Inſtit. eod. tit.* & fac. text. *in leg. 2. § ſi quis in mari. ne quid in loc. publ.* vt non immerito apud Ouid. *lib. 6. Metamorph.* dictum ſit à Latona:

Quid prohibetis aquas, vſus communis aquarum eſt:
Nec ſolem proprium natura, nec aëra fecit,
Nec tenues vndas, ad publica munera veni.

Nihil tamẽ impedit, quo minus Marchio N. tanquam imperii Princeps eum regali dignitate inueſtitus, nauigationem intra territorii vel ditionis ſuæ fines prohibere poſſit, per ea quæ ſcribit Bart. *in rubr. vt in flum. publ. nauig. lic.* vbi dicit, hoc interdictum, de priuatis ſcilicet intelligendum, vt per illos in flumine publico nauigare liceat. At ab illo (inquit) qui habeat iura regalia in ſuo territorio, nauigatio licite prohibetur, cuius rei hæc eſt ratio, quod flumina reponuntur inter regalia *c. 1. quæ ſint regalia* quodq; per conſequens proprietas eorum, vel ad Cæſarem pertinet, vel ad eos, quibus Cæſarea ipſius Maieſtas regalia iura conceſſit. Cæpol. *in tract. de ſeruit. ruſtic. præd. cap. 11. ſub tit. de Mari. nu. 4.* quo & illud pertinet, quod ſcribit Bart. *in l. iniuriarum actio. § final.* quam cõiunctim legit cum *l. ſane ſi maris. de iniur.* & Angel. *in conſ. 211. incip. thema tale eſt.* vbi dicunt, Venetos longiſſimi & quidem tanti temporis vſu, cuius initium memoria reperi non poſſit, non tantum iuriſdictionem in mari præſcripſiſſe, verum etiam ius prohibendi acquiſiuiſſe, ne quis in ſinu Adriatico nauiget, & facit quod not. Bald. *in dict. l. pen. n. 13. C. de condit. inſer.* dum dicit, quod licet in vniuerſali omnia flumina nauigabilia, Romani ſint Imperii, quod tamen in particulari ſint eorum, quorum territoria tranſeunt, & de hac materia eleganter etiam explicat Strach. *in tract. de nauigat. in princ. nu. 6 & 7.* quæ cum ita ſe habeant, minime quidem admirandum eſt, quod Princeps eum regali dignitate inueſtitus, nauigatione & ingreſſu fluminis, quatenus ipſius proprium eſt vel regionum ſuarum ripis continetur, alios prohibere poſſit, non minus ac quilibet priuatus prohibere poteſt, quo minus quis fundum ſuum venandi vel aucupandi gratia ingrediatur. *l. diuus. de ſeruit. ruſticor. prædior. § fera. Inſtit. de rer. diuiſ.* & facit text. *in l. per agrum. Cod. de ſeruit. & aq.* nec vero obſtaret hoc etiam caſu ſupr. allegatus text. *in l. 2. § merito. verſic. damnum. ne quid in loc. publ.* Nam præterquam, quod hic text. de illo loquitur, qui in publico loco ædificat, vel aliud quippiam facit, quo vſus ſuus impeditur, non habet quoque locum in eo, qui in priuato facit vel in ſuo, gloſ. *in dict. l. Proculus. in verb. faciat. in fin. de dam. infect.* & not. Paul de Caſtr. *in dict. l. fluminum. verſ. fin. nu. 2. eod. tit.* cum interim flumina, particulariter conſiderata, illorum Principum, qui cum regali dignitate inueſtiti ſint, quoad dominium etiã ſint propria, adeoq; reſpectu ipſorum priuata, per ea, quæ ſupra late deduximus.

Sed nec indiſtincte verum eſt, quod noua vectigalia non poſſint iuſtitui. Hoc enim ita intelligendum eſt, ne ciuitates aliiq; inconſultis Principib. vel Imperatoribus Romanis eiuſmodi noua vectigalia inſtituant. Ita enim *Rubric. C. noua vectigal. inſtitui non poſſ. l. 2. & 3. eod. tit.* ſed quo minus Princeps Romanus, vel Rex in regno ſuo vectigal inſtituat, nihil ſane prohibet. *l. vectigalia. in princ. de publ.* & not. Matth. de Afflict. *in verb. vectigalia num. 3. in tit. quæ ſint regal.* & eſt optimus textus *in cap. ſuper quibuſdam. § præterea. de verb. ſignif.* vbi habetur, quod illa demum pedagia, ſalinaria & guidagia ſunt interdicta, quæ non apparent, Imperatorum vel Regum, vel Lateranenſis concilii largitione conceſſa, vel ex antiqua conſuetudine à tempore, cuius non extat memoria introducta, & dicit ibi gloſſ. *in verb. pedagia.* quod ſalinaria dicãtur vectigalia, quæ pro ſale numerantur. Cuius generis vectigalium meminit etiam Iuriſconſultus *in leg. inter publica. in fin. de verb. ſignificat.* vbi hoc vectigal ſalarium appellari teſtis eſt Brech. *num. 36.* & facit text. *in l. 1. C. noua vectigalia inſt. non poſſ.* qui textus innuit, ex iuſta cauſa nouum vectigal inſtitui vel imperari poſſe, quæ quidem cauſa hoc caſu nulla probatione indiget, per ea quæ ſcribit Matth. de Afflict. *in d. tit. quæ ſint regal. ad verb. vectigalia. num. 11. & 12.* vbi dicit, quod ſubditus ſemper præſumere debeat, quod vectigal ex cauſa ſit impoſitum, etiamſi alias de cauſa non conſtet. Quod enim (inquit) fit † per Regem, vel 68
aliquem ſanctum virum, id iuſtum eſſe præſumitur, *c. Lugdunenſis 9. qu. 2.*

Vt interim prætermittamus, de cauſa ob quam ius inſtituendorum vectigalium Marchioni N. conceſſa eſt, in propoſito etiam liquere, ex tractatu Prenizouii habito, vbi inter cætera Conſiliarii Illuſtriſſimi E. B. talis conceſſionis hanc allegarunt cauſam, quod Marchio I. difficilimis Imperatorum Romanorum Caroli & Ferdinandi temporibus, ipſorum maieſtati, non modo ſalutarib. conſiliis adfuit, verum etiam pro ſalute ipſorum vitam ſuam in diſ-

ci men addnec̃re, mortiſq; periculo offerre non dubitauerit. Et quod in remuneratione eiuſmodi tum meritorum, tum ſeruitiorum, Cæſarea ipſorum maieſtas ius inſtituendorum vectigalium, Celſitudini ipſius conceſſerit, id quod ab illuſtriſſ. etiam ducum P. conſiliariis non eſſe negatum animaduertimus.

Iam vero inficiari nemo poteſt, quin ꝓpter benemerita fiat licitum, quod alias illicitum. Sic n. verbi
69 gratia, ſummus Pontifex de bonis † Eccleſiæ, ſi non paſſim & ſemper, at certe remunerationis cauſa donare poteſt. Panor. *in c. 3. nu. 4. de reb. eccleſ. non alien.* eo-
70 dem modo & clerici licet de bonis † mobilib. quæ propter eccleſiam ſunt adepti, teſtari vel alias donare non poſſint *c. ad hæc. de teſt.* Propter ſeruitii tamen & beneficii percepti meritum, de hiſce ēt bonis donare non prohibentur *c. relatum. 2. verſ. licet autem eod. tit.* ex quo etiam fit, quod ea, quæ propter benemerita conceduntur, efficacius concedi dicantur *argu. l. 3. §. vtrum. verſ. in qua. ff. ad SC. Syllan.* & not. Bal. conſ. 317. incip. *quod dictus ad fin. vol. 1.* quem refert & ſequitur Tiraq. *in l. ſi vnquam. in ver. donatione largitus. n. 48. C. de reuoc. don.* & facit huc quoq; elegans text. *in l. ſi pater. § fi. de don.* vbi dicitur quod illa donatio quæ cōfertur in eum, qui ſalutem alicuius defendit, (puta liberando eum ab hoſtibus vel à latronibus, quemadmodum & in propoſito Illuſtriſſimi Princeps M. I. Imperatorum Romanorum ſalutem non ſine vitæ diſpendio armis defendit) quod inquam talis donatio, merces eximii laboris ſit appellanda, quam contemplatione ſalutis certo modo æſtimari non placuerit.

Porro non obſtant etiam ea, quæ de vi & poteſtate rubricæ negatiue conceptæ ſupra expreſſe diſputando ſunt collata. Nam ſicuti non negamus, rubri-
71 cam † negatiue conceptam, tanti eſſe momenti ac ponderis, vt omnino ipſi ſtandum ſit, poſſitq; ei, ne à partibus quidem ipſis renunciari. Ita huic dicto in propoſito locum non eſſe relictum aſſerimus, vbi ſc. textus rubricæ manifeſte obloquuntur & contradicunt. Licet enim rubrica indefinite concepta ſit. *noua vectigalia inſtitui non poſſe*, eaq; verba hoc præ ſe ferre videantur, quaſi nulla prorſus vectigalia poſſint inſtitui, quemadmodum ſuperius dictum eſt, text. tamen eiuſdem tituli, & præſertim *l. 1. & 3. rubrica in pr.* aduerſantur, vtpote qui non obſcure ſignificant, vectigalia, ſi non à quibuſuis, certe auctoritate Principis vel Imperatoris Romani recte poſſe inſtitui: at quando nigrum rubricæ vel ſcriptioni tituli contradicit, tunc textui vel nigro, tanquā poſteriori potius adhæreſcendum eſt, quam rubro *l. 1.* iunct. rubr. *C. de*
72 *preben. ſal. lib. 10.* Poſteriora † n. prioribus derogant. *l. Diuus. § licet. de iur. Cod. l. pacta nouiſſima. C. de pact. & l. 3. C. de codic.* & not. in ſpecie Dd. vbi Alex. Sal. & Iaſ. *l. 1. ſi cert. pet.* & ibid Iaſ. *rubr. Inſt. de act. n. 20.* Sic & illud deciſioni præſenti non aduerſatur, quod ſupra dictum
73 eſt, quod vectigalia † iuri gentiū repugnent, & quod Princeps noua vectigalia imponens vel exigēs, mortaliter peccet, rapinamq; committat, &c. hoc enim de illis demum vectigalib. intelligendum eſt, quæ ſine iuſta cauſa inſtituuntur vel exiguntur. Quemadmodum expreſſe ſcriptum reliquit Math. de Afflict. *in locis ſupra ad hoc allegat.* nempe in ſæpe *d. titul. quæ ſint regalia. nu. 5. & nu. 12. cum 5. ſeqq.* cum interim inſtitutio eorum, de quibus ſermo inſtitutus eſt, vectigalium iuſta ex cauſa ſit permiſſa. Sicut paulo ante dictum & comprobatum eſt.

Alſo vnd gleicher geſtalt jrret auch nicht / quod ex contractu reciproco nemo vincere poſſit, niſi prius ex parte ſua adimpleuerit contractum. *leg. Iulianus. §. offerri. de action. l. ex placito. Cod. de rerum permut.* Bartol. *in l. quibus diebus. § Termiſſum. nu. 15. in fin. de condit. & demonſtrat. cum ſimilib. ſupr. allegat.* & quod agenti obſtet hoc caſu exceptio fidei non ſeruatæ *d. l. cum proponas. 2. Cod. de pact.* Nam hæc doctrina multis modis limitatur, inter quas limitationes hæc vna eſt, quod ita demum procedit, ſi obligationes ſint correſpectiuæ circa idem negotii caput, vel connexum, quemadmodum videre eſt in emptione venditione, locatione conductione, ſocietate, & in quatuor contractibus innominatis. *l. Labeo. 2. verſ. contractum. de verb. ſignificat. & l. iuris gentium. in princ. de pact.* Secus autem eſt in promiſſionibus ſeparatis, quarum vna alterius reſpectu & contemplatione facta non eſt, Panor. *c. ſi vlt. col. verſ. quandoq; enim.* & ibidem Felin. *nu. 5. de iureiurand.* Alex. *in d. l. cum proponas. 2.* & not. ibid. Alciat. *in 2. limitat. C. de pact.*

Ob nun wohl nit ohn / daß die obligation / vermöge welcher den C. F. B. die anwartung an die P. Landen vorbehalten / vnd die C. F. B. verpflichtigung / daß jetzgemelte P. Lande vnnd derſelben Eynwohner bey jhren altherkommen / Freyheiten / Priuilegien / Gnaden / Gerechtigkeiten / geruhig vnd friedſam ſollen gelaſſen werden / obligationes reciprocæ vel correſpectiuæ, wie ſolches vornemblich auß des verſtorbenen C. F. dieſes jtzigē C. F. B. hochlöblicher vnd milder gedechtnüß verſchreibung oder reuerß / im (§. ſo es auch zum fall keme /) erſcheinet / ſintemahl daſelbſt dieſe jetzt vnd hochgemelte des C. F. zuſage vnd verpflichtigung außdrücklich dahin gerichtet / da ſich der fall mit V. G. F. der H. P. (welches Gott der Allmächtige gnediglich verhüt) zutragen / vnd J. F. G. Land an höchſtgeſagten C. F. B. kommen wird / auß welchen klärlich zuerſehen / daß dieſe verpflichtigung beyde noch zur zeit in ſuſpenſo hangen / vnnd vor dem Fall nicht mögen verificieret oder adimplieret werden.

So iſt doch dagegen dieſelbe obligation / jetzt vnnd hochgemelter H. P. vnnd J. F. G. Vnterthanen / die verneuwerung der verträge vnd empfängnüß der Lehen betreffende / eine ſonderliche zuſage oder verpflichtigung / welche ſo offt ein C. F. B. oder ein H. P. mit Todt abgehet / jhre wirckung vnd krafft erreicht / vnd demnach mit den andern duabus reciprocis obligationibus in ſuſpenſo adhuc herentibus nichts zu thun hat.

So iſt dennoch hierüber auch / wann es gleich dieſe meynung nit hette / gemeldter C. F. reuerß vorberenis / conditionaliter begrieffen / oder je auffs wenigſte in diem incertum (cum ſcilic. Princeps P. moreretur) conferirt wordē / qui quidem dies incertus ipſe quoque conditionis inſtar obtinet, quemadmodum ſupra diximus, per textum *l. ſub conditione. de condict. indeb. & l. 1. de condit. & demonſtrat.* & ita ſuccedit alia etiam limitatio doctrinæ ſuperius relatæ, quod ſcil. in negotiis etiam reciprocis vel correſpectiuis, is adimplere contractum in perſona ſua nondum teneatur, qui ſub conditione eſt obligatus, cum obligatio ipſius non perficiatur, niſi à tempore demum exiſtentis conditionis, *l. hæc venditio. in princ. de contrahend. empt. leg. cedere diem. in fin. de verb. ſignificat. & §. ex conditionali. Inſtitut. de verbor. obligation.* & notat in ſpecie Panormitan *in dict. cap. 3. nu. 4. verſ. ſed tu da clarius. de iureiurand.* Et de prima quæſtione hæc quidem hactenus.

Die ander Frag belangendt / iſt auß dem jenigen / was bey der erſten frag nach der länge deducirt genugſam

ſam abzunehmen / daß V.G.F. der H.P. oder auch derſelben Vnderthanen wieder viel vnd hochgedachten C.B. offtgemeldter Zolle halben keine Klage gebührt / dardurch S.C.F.G. zu abſchaffung ſolcher Zolle möchte angehalten werden / vnd wiewohl von ſtopfung der Kanenfahrt / darvon bey dieſer Frag mit wenig worten gemeldet wird / in facti narratione gantz vnd gahr keine erwehnung geſchicht / ſo befindet ſich dannoch auß dem vberſandten Convolut / daß der Rath zu Alten S. im verſchienen zwey vñ ſechtzigſten Jahre / durch ein öffentlich edict der Schiff vnd Kanenfahrt / von S. auff den Oder Strom hierauff begehrt vnd verbotten.

Da nun dergleichen ſtopfung der Schiff vnd Kanenfahrt in dieſer andern Frag gemeinet / ſo wird dieſelbe vnſers erachtens zu Recht nicht ſtatt haben / von deßwegen / quod nauigatio in N. tanquam in flumine publico, ſit iuris gentium, & cuilibet communis. *dict. l. fluminum. in princip. de damn. infect. §. flumina. & §. riparum. Inſtit. de rer. diuiſion.* cui ſententiæ edictum Prætoris quoq;, vt in flumine publico nauigare liceat, conueniens eſt, & conſentaneum, quod quidem vſq; adeo verum eſt, vt eiuſmodi nauiga-
74 tio † ab aliis demum, qui cum regali dignitate inueſtiti ſunt, prohiberi non poſſit. Quemadmodum ſcribit Bart. *in d. rubr. vt in flum. publ. nauig. lic.* Cæpol. *in dict. c. 31 num 5. de ſeruit. ruſtic. prædior.* & Strach. *in tractat. de nauigat. num. 6. & 7.* Quemadmodum ad aliud propoſitum ſuperius iam nunc dictum eſt: ex quo efficitur Senatui ciuitatis N. ſi iura regalia conceſſa non habeat, ius prohibendi vſum & nauigationem fluminis Oderæ, de iure nequaquam competere. Potiſſimum vero aduerſus quosuis D.E.B. ſubditos. Nam etſi maxime ciuitas ſupr. cum regalib. inueſtita eſſet, ac ipſimet Principes cum regalibus prohibere nauigationẽ in animo haberent, iniquum tamen foret eorum q̃ ſupra iam diximus, vectigalium ab Illuſtriſſ. Principe Marchione N. & Comite V. inſtitutorum nomine, ſubditos ipſorũ, præſertim vero omnes & quoſcunq; Marchiæ incolas, nauigatione
75 interdicere, cũ iniquum ſit, alterum † alterius odio prægrauari *l. tutorem. in fin. de his, quib. vt indig. l. non debet alteri. de reg. iur. & l. ſi quis in ſuo § legit. C. de inoſ. teſt.*

So were auch darüber auß ſolcher ſtopfung d' Kanẽ fahrt nichts gewiſſers zuvermuhten / dann daß man den S. die anfuhren auß der M. hinwieder auch ſperren vnd verbieten werde / *arg. tit. quod quiſq; iuris.* Wie dann viel vnnd hochgedachter C.B. zu abwendung obberührts S. verbot vnd ſtopfung der Schiff vnnd Kanefahrt / alle Straſſen zu Waſſer vnd Land / aller guten victualien vnd Kauffmans Wahren / auß S. C.F.G. Landen hiebevor allbereyt verſperret / gelegt vnd verbotten hab / alles nach fernerm inhalts S.C.F.G. offenen Edicts / deſſen abſchrifft im gemeldten groſſen Copulat zubefinden.

So aber viel vnd hochgemelter S. wie in facti ſpecie narratur, der Zolle vom Land auffs Waſſer / item die alten Zölle zu dem newen geſchlagen / oder ſonſt reformation der Zölle auſſerhalb Käyſerlicher Mayt. S.F.G. gegebene Zolls begnadung vornehmen thete / ſo were ſolche reformation zu Recht nicht kräfftig / vnd köndte eben ſo wenig ſine auctoritate Principis vel Imperatoris Romani geſchehen / quam noua vectigalium inſtitutio, *l. vectigalia. in princ. de publ.* quo in loco Bartol & Paulus de Caſtr. ſcriptum reliquerunt, quod forenſis fraudans eiuſmodi gabellas, abſque Imperatoris auctoritate reformatas vel auctas, non teneatur neque Deo neq; mundo, propterea, quod non tam vectigalia quam illicitæ extortiones dici mereantur. Indeq; etiam fit, quod Canoniſtæ dicunt, licite fraudari vectigal, quod non eſt licite impoſitum. Panorm. *in c. 1. num 9. in fin. de conſtitut.* & ibidem Felin. *numer. 41.* & idem Panorm. *in c. innouamus n. 5. de cenſib.* Bald. *in l. 2. C. de iur. aur. annul. & in c. 1. num. 2. quæ ſint regal.* vbi inter alia dicit, quod illi qui habent ius † colligendi vectigalis ex priuilegio, poſ- 76
ſint vti, ſed non abuti eiuſmodi priuilegio, & not. Bertach. *in tractat. de Gabell. in 9. parte princip. in princip. num. 1. cum multis ſimilib.* Auß welchen erfolget / daß hochgemelter S.F.G. vnnd H.M.H. vmb abſchaffung ſolcher vnbefügten Zolls verenderung vnnd erhöhung / rechtlich vnnd wohl müge belanget werden.

Aber allhier fällt ein zweyffel für / durch was mittel vnd wege S.C.F.G. zu abſchaffung derſelben innouation zu belangen? Et quidem non deſunt, qui dicunt nomine pedagii, iuriſdictionis & eiuſdem generis aliorum iurium, competere officium iudicis. Bald. *in c. quanto. num. 4. de iudic. & in c. ſignificante. num. 9. de appellat.* Alii vero condictionem ex canone aut lege, vel rei vendicationem locum habere exiſtimant, quos refert Ludouic. Gomez in § *æque num. 12 Inſtitut. de act.* ſed, vt vt ſit, verior eſt, & iuri conuenientior ſententia, quod talium & ſimilium iurium nomine, confeſſoriæ & negatoriæ actiones cõpetant, Ioan. Fab *in d. § æque. nu 3.* Panor. *in c. examinata. n. 16. de iud.* & Bald. ſibi contrarius *in l. cum res. n 9 ad fin. verſ. item quaſi. C. de probat.* Paul. de Caſtr. *in l. vt ponunt. in fin. princ. de ſeruit. cum multis aliis.* quos referunt & ſequuntur Iaſ. *in l. ſi priuſquam. n. 4.* (vbi in fine dicit hãc ſententiam communiter eſſe receptam) *de oper. nou. nunt.* & Gom. *in d. § æque. n. 12. Inſt. de act.* & quod ei qui vult exigentem vectigal, quo id minus faciat prohibere, negatoria actione vtendum ſit, in ſpecie docet Bart. *in l. ſi publicanus. § in omnibus num. 5. de public.* His igitur expoſitis, quid in ſecunda etiam quæſtione iuris ſit, intellectum eſſe putamus.

Die dritte vnd letzte Frage / nemblich ob S.F.G. abermahl vnd auffs newe zu ſiegeln nicht ſchüldig als dieweyl S.C.F.G. gemelte verträge allbereyt zweyer / einmahls beneben H.P. beyden hochlöblichen vnnd Seliger Gedechtnüß geſiegelt / cum interim vulgata ſit iuris regula, quod ſermo ſimpliciter † prolatus 77
de primo tantum actu ſit accipiendus. *l. cum pater. §. pater certam. de leg. 2. leg. dotis promiſſio, ad fi. de iur. dot. & l. boues. §. hoc ſermone, de verb. ſignificat.* & notat Felin. *c. 2. de treug. & pac.* Iaſon *in l. duobus. §. ſi et qui debitorum. de iureiurand.* Alciat. & Tiraquel. *in dict. l. boues. §. hoc ſermone.*

So findt dannoch klare außdrückliche verpflichtung / die dieſen dingen richtige maß geben / auff dieſe Meynung verhanden / daß ſo offt ein M.B.C. oder ein oder mehr H.S.P. regierende F. Todes halben abgehen würden (wie diſſfalls durch abſterben H.P. hochlöblicher Gedechtnüß geſchehen) viel berürte Verſchreybung vnnd Verträge / einem jeglichen Marggraven B.C. von Erben zu Erben für vnd für von einem jeglichen regierenden H. zu P. rc. vnnd alſo auch von itzt hochgedachtem H.P. als mitregierenden Lands Fürſten ſollen vernewert werden wie ſolches die Verträge vnnd Churfürſtl. B. Reuerß im / § vnnd nach demſelben Vertrag / klärlich bezeugen / vnnd ob nun gleichwohl S.F.G. vorwenden / als hetten ſie beneben jhren H. Vettern H.P.

die

die beſichtigung andere gethan / von deßwegen das da-mals auch der alte C. F. B. tödtlich abgangen geweſen / ſo iſt dennoch auß jetzt erzehlten worten klärlich zu verſtehen / wann gleich zu der zeit H. G. allein mit Todt abgangen were / daß dennoch S. F. G. als ein regierender H. zu S. P. die verträge zuverneuwern ſchuldig geweſen / inmaſſen dann S. C. F. G. ſolches / vermüge obangezogener klarer wort / jtzt abermahls zu thun verpflichtet. Nam in contractibus verba, ex quibus oritur obligatio, in primis inſpicienda ſunt, *l. ſi ita ſtipulatus. §. Chryſogonus, ad fin. de verb. obligation.*
78 quæ ſi clara & certa ſunt, interpretationem nullam admittunt, *arg. l. ille aut ille. 1. Reſpon. de leg. 3.* ſed legem contractui dant, à qua neutri contrahentium inuito altero, poſtea licet recedere *l. 1. in princ. de pact. l. 1. §. ſi conueniat. Depoſ. l. in conuentionalib. de verb. oblig. iunct. l. in commodato, § ſicut. commoda. & l. ſicut. Codic. de act. & obligat.*

Nec vero obeſt, quod ſermo ſimpliciter prolatus, de primo tantum actu ſit intelligendus, per iura ſuperius allegata, quoniam huic regulæ locus non eſt relictus, quando expreſſe actum eſt, vt obligatio in ſingulas cauſas (ſic enim Iuriſconſultus loquitur,) toties commutatur, textus eſt manifeſtus & elegans *in l. ſi duo. § fin. de arb.* & fac. text. *in l. 1. § hac autem facultas ſi ſaeuit. ſ. ert. ſicuti. dic. & §. inprimis. Inſt. de eo, cui libert. cau. bon. addic.* per quos text. dicit Alex. *in l. qui bona. §.*
79 *fin nu. 3 de damn. infect.* quod dictio *toties* † vel *quoties* (quæ in propoſito dominii contrahentes vſi ſunt) eſt eiuſdem generis, vel quæ ex propria ſua ſignificatione importet infinitatem. Idemq; ſcripſerunt etiam reliquerunt la. *in l. duobus. § ſi et, qui. nu. 19. de iureiuran.* & Dec. *in conſ. 180. nu. 1.* & late Tiraquel. *in d. l. boues. §. hoc ſermone. in 26. limitat. de verb. ſignific.* At hæc potiſſimum tunc obtinent, quando per multiplicationem obligationis non infertur nouum grauamen vel damnum (quemadmodum in caſo noſtro per ſimplicem actum ſignandi, Illuſtriſſ. Principi B. nullum damnum infertur) alioquin, ſi ex ſingulis præſtationibus nouum damnum vel intereſſe induceretur, tunc ad binarium tantum numerum præſtatio veniret reſtringenda. *l. fideicommiſſa. §. ſi quis decem. de legat. 3.* & not. Alexand. *in l. ſi ſinita. in princip. num. 3. de damn. infect.*

CONSILIVM XIX.

SVMMARIA.

1 *Iudicantis clementia gratia an ſit affectanda.*
2 *Pœnæ ex perſonarum conditione & rerum qualitate æſtimandæ ſunt, & cur.*
3 *Solon vnus ex ſeptem legum ſcriptoribus ſapientiſſimus.*
4 *Reſpublica præmio & pœna continetur.*
5 *Pœna vnius poteſt eſſe metus multorum.*
6 *Anima hominis nocentis, teſte Auguſtino, eſt Deo gratiſſima victima.*
7 *Vox miſſa quando reuerti neſcit.*
8 *Scriptura ſemper loqui dicitur nu. 33.*
9 *Veritas quidem interdũ oppugnari poteſt, at expugnari nequit.*
10 *Illicita & de genere prohibitorum in mandato etiam generali venire non ſolent nu. 19.*
11 *Nemo cum diſcrimine alienæ exiſtimationis vagari debet.*
12 *Voces populi vanæ attendi non debent.*
13 *Nemo quid temere aſſeuerare debet, quod probe cognitum non habet.*
14 *Vir bonus id quod probare nequit, affirmare non debet.*
15 *Officio mandato, illicitum mandari non cenſetur.*
16 *Factum à iudice ad eius officium non pertinens, ratum non habetur.*
17 *Poteſtas reſpectu rectæ qualitatis tributa, extra eam non valet.*
18 *Non exemplis, ſed legibus iudicandum eſt.*
19 *Ambiguitate in verbis non exiſtente, declaratio voluntatis admitti non debet.*
20 *Quilibet id ſenſiſſe dicitur, quod eius verba præ ſe ferunt.*
21 *Verba per ſe iniurioſa, animo iniuriandi prolata cenſentur.*
22 *A proprietate verborum per ſe manifeſtorum recedere non debemus.*
23 *Illa ſaltem edi debent, quæ quis apud iudicem edi voluit.*
24 *Oratio ambigua, per præcedentia & ſequentia declarari debet.*
25 *Conſilium malum conſultori peſſimum.*
26 *Officium an maleficium excuſet.*
27 *Delictum ratione officii non excuſatur, imo grauius punitur.*
28 *Orſo ſcriptura quando ſpectatur, & quando non.*
30 *Diis non detrahes, & Principi populi tui non maledices.*
31 *Dicta hominum ex quibus penſanda ſunt.*
32 *Verbum irreuocabile volare dicitur.*
34 *Delicto conſummato, nemo pœnitentia nocens eſſe deſinit.*
35 *Genera iniuriarum quotnam & quæ.*
36 *Dicens quid generaliter ad infamandum aliquem, iniuriam feciſſe cenſetur.*
37 *Reus innocentia, & non allegatione criminum ſimilium purgari debet.*
38 *Scripta famoſa & iniurioſa quomodo intelligenda, cum fama contumelioſe læditur.*
39 *Ipſa iniuriæ illatio proteſtationi contraria eſt.*
40 *Fama alterius tam per verba enunciatiua vel narratiua æque ac per affirmatiua vel diſpoſitiua iniurioſe læditur.*
41 *Reus læſæ maieſtatis quiſnam dicatur.*
42 *Nobilis quis vere cenſeri debet.*
43 *Nobilitas in quibusnam delictum non tantum minuit, ſed & auget.*
44 *Quænam crimina in nobilibus reprehendi debent.*
45 *Contraria & nobilitati aduerſa quænam.*
46 *Nobiles in quibuſdam grauius cæteris puniri debent, & quando.*
47 *Pœna debet eſſe par & delicto commenſurabilis.*
48 *Requiſita militum quæ, quæque decent eaque honeſta ſunt.*
49 *Officium militum in quibus conſiſtit.*
50 *Animaduerſio ſeu pœna in milites delinquentes ſeuerior eſſe debet, quam in alios.*
51 *Pœna arbitraria quibusnam de cauſis imponi debet & quando: quæ etiam nomine iniuriæ irrogari ſolet. num 52.*
53 *Pœna quando exaſperari debet.*
54 *Pœna arbitraria an & quatenus vſq; ad mortem extendi poſſit. ſententia affirmatiua hoc caſu verior de iure magis communis eſt. nu. 55.*

DEI OPT. MAX. AVXILIO IMPLORATO.

Daß die Römiſche Käyſerliche Mayeſt unſer aller Gnedigſter Herr / A. R. zu erledigung ſei-

ner

ner Gefängnuß / welche er zu ſeinem vermeyndten
vortheyl / vnnd ſpöttlicher weyß eine Verſtrickung
nennen darff / nicht kommen laſſen wolten/daran ha-
ben jhre Käyſerl. Mayeſt. löblich / recht vnd wohl ge-
than / ſintemahl criminum à reo commiſſorum,
cum multitudo, tum immanitas keines weges leiden
will / vt cuſtodia fideiuſſoribus ſit committenda.
So iſt auch der C. F. G. nach dem ſeine Churfürſt-
liche Gnaden im H. Römiſch. Reich Teutſcher Na-
tion von der Gnaden Gottes / genugſam beſeſſen /
dißfalls einige Caution zu thun / oder jemandts ins
Gefängnüß einzuſtellen nicht ſchuldig / wie dann
zu gelegener zeit ferner hiervon ſoll geredt wer-
den.

Das aber nun / ſo viel den Haupthandel an jhm
ſelbſt betreffen thut / von hochgedachtem C. F. G. ge-
ſucht worden / wieder jhnen von R. vber dieſer ſeiner
kundtbahrn / vnd von jhme ſelbſt bekändten vnnd ge-
ſtandenen Mißhandlung die Juſtinen vnd peinliche
Straff ſchleunig ergehen zulaſſen / darzu haben jhre
C. G. vberauß gnugſam vrſach: Es thut ſich auch
S. C. G. nachmahls gäntzlich verſehen / es ſolle
ſolche wohlverdiente Straff wieder denen von R. mit
nichten dahinden bleiben/ſondern vielmehr vnabläß-
lich ins werck gerichtet werden.

Dann die Käyſerl. Mayeſt weiß ſich vngeacht deſ-
ſen von R. vornemblich / vnnd nur allein zum ſchein
angemaſten querulirens / auß hohem Käyſerlichem
1 verſtandt wohl zuberichten / quod iudicanti † cle-
mentiæ gratia non ſit adſectanda: ſed quod potius
ex perſonarum conditione & rerum qualitate pœ-
2 næ † diligenter ſint æſtimandæ, ne quid remiſſius
conſtituatur, quam cauſa poſtulabit, vnnd haben
die Legislatores vnd ſonderlich Solon (qui & ſa-
3 pientiſſimus † fuit ex ſeptem legum ſcriptoribus,)
nicht ohne Vrſach geſaget: quod reſpublic. dua-
4 bus † rebus contineatur, præmio ſcilicet & pœ-
na, vnnd iſt dißfalls ſonderlich wohl zu bedencken
quod in hoc genere maleficiorum (de quibus no-
bis ſermo inſtitutus eſt:) nimis iam multi proh
dolor graſſentur, vt proinde ſupplicii exacerba-
5 tio ſumme neceſſaria ſit propter exemplum, † vt
videlicet vnius pœna metus eſſe poſſit multorum.
Nam ſceleris pœnam prætermittere (quemadmo-
dum præclare ſcribit alicubi Cicero) etiamſi in cæ-
teris rebus tolerabile eſt, nonnunquam in pertur-
batione tamen quietis & otii publici ſumme eſt per-
nitioſum.

Itaque hoc caſu documentum ſtatuendum eſſe
cenſetur, ne quis talem amentiam in poſterum au-
deat imitari, vel (vt idem inquit) vt metu conti-
neatur audacia. So ſaget auch D. Auguſtinus
6 quod gratiſſima victima † domino ſit anima ho-
minis nocentis, derowegen dann die Käyſerliche
Mayeſt. ratione peritæ ac iuſtiſſimæ animaduerſio-
nis, keiner Blutdürſtigkeit oder Tyranney mag in-
ſimulirt werden / wie dann auch der von R. pro ci-
ue Romani Imperii, davon daß angezogene Exem-
pel Cæſaris Antonini redet / nicht zu achten / alldie-
weyl er nicht allein in hoſtium numerum ſich con-
ferirt, vnnd ſich alſo à corpore Romani Imperii ſel-
ber abgeſondert / ſondern auch vor ſeine Perſon Ma-
ieſtatem Imperii & Cæſaris Romani, ſowohl als
auch ſeinen Lehenherren vnnd ordentliche Obrigkeit
zum höchſten vnnd offternmahl offendirt vnnd ver-
letzet.

Vnnd iſt ſich zwar nicht zuverwundern / daß der
von R. Jhre Käyſerl. Mayeſt. linderung der [illegible]
verdienten Straffen anmuhten darff / alldieweyl er
auch ſeiner vnadelichen / vnehrbare / vnnd ohnrecht-
mäſſige Stück / tanquam bonam cauſam zu rüh-
men vnnd außzuſchreyen ſich nicht ſchämet / da doch
die Käyſerl. Mayeſt. ſelbſt / vnnd ſonſt jedermännig-
lich daß Wiederſpiel gahr wohl wißlich / in maſſen
er ſich dann auch mit gleicher vnverſchämtigkeit
den angeſtelten Proceß / tanquam iniquum &
nullum zu inſimuliren vnderſtehet / vngeacht / daß
nach verordnung der Recht contra rebelles ſe-
ditioſos & læſæ maieſtatis reus die anſtellung eines or-
dentlichen Proceß nit vonnöhten / ſondern de ſim-
plici & plano ſine ſtrepitu & figura iudicii mag ver-
fahren werden.

Damit nun aber zu dem Handel ich etwas neher
komme / ſo leſt ſich der C. G. [illegible] des von R. weiter
vnverſchämtes fürgeben / als ſolte er nicht [illegible]
conuictus vnnd confeſſus ſein / gantz vnnd gar
nicht jrren / dann das Wiederſpiel / GOTT [illegible] /
klar vnnd hell am Tage / vnnd gibt ſolches nicht al-
lein ſeine / auff die vorgehalten Artickul beſchehene
außſage / ſondern auch ſeine Schreiben / darin er
ſich hiebevor öffentlich bekandt / auch nachmahls
in ſeinem jüngſten eynbringen / nolens volens be-
kennen müſſen / augenſcheinlich vnnd mehr dann ge-
nugſam / daß alſo durch ſein vnverſchämbtes Laug-
nen / der Warheit gantz kein abbruch wirdt ge-
ſchehen können: Dann es ſtehet geſchrieben [illegible] 7
ſcit vox † miſſa reuerti, & ſcriptura † ſempe[r] 8
quitur.

Es mögen auch der von R. Landtfriedbrüchige /
Tyranniſche vnnd Mördeniſche Thaten / dardurch
gleichwohl abermahl die jtzo begangene Vbelthaten
nicht wenig aggrauirt werden) damit nicht [illegible]
oder bemäntelt werden / daß er das ſeine / ſo [illegible]
nem vermeyndten Fürgeben nach / auſſer vnnd wie-
der Recht vor enthalten geſucht / vnnd ſolcher graw-
ſamen / erſchrecklichen vnnd Mördeniſchen Thaten
nicht vnbefügt geweſen ſein will / cum nec vere-
cundiæ, nec dignitati, nec pietati conueniat, [illegible]
quam non iure facere, multoque minus homi-
nes miſere trucidare vel ſuſpendere: ſed op-
timum ſit, ſi quas putes te habere petitiones [illegible]
actionibus experiaris ſecundum decretum D.
Marci.

Vnnd läſt ſolche macula tot & tantorum ſcele-
rum & conſuetudo delinquendi, mit dem gerühm-
ten Inſtrument vnnd den angezogenen Verträ-
gen / deren doch gleichwohl auch keine vorgelegt
nicht eluiren noch abwaſchen / ſo vailirt auch nicht
dieſe andere / jene Sache iſt vertragen / darumb [illegible]
der von R. nicht vnrecht / dann es ſich offtmahls zu-
träget / daß verträge durch Dröwe vnd Forcht / wie-
der recht vnd billigkeit erzwungen werden / es thun
ber gleichwohl ſolche Landtzwinger darumb nit recht /
ſondern haben nichts deſto weniger jhre Straffe ver-
möge der peinlichen Gerichtsordnung / als [illegible] bel-
ter zuerwarten.

So iſt auch nachmals wahr / vnd auß des von R.
eygenen bekendtnüß / vnnd ſeinen geſtandenen einge-
brachten Schreiben klärlich zuerſehen / wie hart der C.
F. G. jedoch erdichter vnd lügenhafftiger weiß S. C.
G. wohlhergebrachte Ehren vnd F. Namen iniurioſe
ſe & maledice von jme angegriffen worden / inmaſ-
ſen S. C. G. in jhrem jüngſten Eynbringen
d[illegible]

dahin man ſich kürtz halben nachmals referiren thut /
nach der lenge deduciren laſſen / daß aber der von R.
genugſame wiederlegung ſeinem vermeynten vnuer-
ſchämten rühmen nach / darauff gethan haben ſolte/
deſſen iſt man keines weges geſtendig / es würde ſol-
ches auch auß vorigen ſeinen angezogenen vnbeſten-
digen reſponſionibus nicht befunden werden mü-
gen.

Vnnd man bemühe ſich nachmahls ſo hart / als
man wolle / ſo iſt vnmüglich die lautere/ klare vnd au-
genſcheinliche warheit zuvertrucken / viel weniger
9 vmbzuſtoſſen. Nam veritas oppugnari † poteſt qui-
dem, expugnari autem illa non poteſt, vnnd ſtellet
demnach E. F. G. in keinen zweyffel / die Käyſerli-
che Mayeſtet werde ſich die zum geferbten ſchein / zu-
ſammen geleſene vermeynte præmiſſa nichts jrren
laſſen / dann zugeſchweygen / das man dieſelben de-
ro geſtalt nicht weiß einzuraumen / wie zu ſeiner zeyt
ferrner ſoll geſagt werden / ſo iſt auch ſolche cumu-
latio talium prætenſorum præmiſſorum, keiner an-
dern meynung geſchehen / dann daß man dieſer Bö-
ſen / vnehrbarn / vnadelichen vnnd vnrechtmäſſigen
Sachen einen fucum machen / vnd etwan eine Farbe
anſtreichen wolle/ damit ſie inſtar ſepulchri dealbati
etwan ein anſehen haben/ vnd nur alsbald / & prima
fronte die vnehrbarkeit vnd vnrechtmäſſigkeit/ tan-
quam ſpurcitiem cadauerum mortuorum oſtendi-
ren möchte Es iſt aber nichts daran gelegen / dieweyl
Gott lob / deß gegentheils vnfug ſo weyt an tag kom-
men/ vnd nachmahls ſo klar vor augen iſt / daß er kei-
nerley weiß gedeckt noch verborgen mag werden. Thut
demnach nichts zur ſache/ was in dem erſten vermeint-
ten præmiſſo von König Sigiſmundis angezogenen
Freyheitbrieffe vermeindtlich fürbracht / dann es ſey
ſolcher Brieff ſonſt geſchaffen wie er wolle/ ſo muß er
in allewege alſo verſtanden werden/ ne eiuſmodi præ-
tenſum priuilegium in præiudicium alterius redun-
det, neue prætextu illius alii lædantur, vel iniuria af-
ficiantur, wie dann alle reſcripta Imperialia vermöge
der Recht alſo zuverſtehen.

Alſo vnd gleicher geſtalt / gibt vnd nimbt dieſer ſa-
chen auch nichts/ was ſich die F. R. Anno 63. vergli-
chen haben ſolle/ dann es ſey hierumb gelegen wie es
wolle / ſo iſt ſolche vergleichung/ deß von R. ſelbſt an-
zeygen nach / allein dahin gerichtet geweſen / da ein
Orthauptmann etwas erführe/ daß gemeiner Ritter-
ſchafft oder dem Stifft zum nachtheil gerahten möch-
te/ daß er ſolches den andern Orthauptleuten zuſchrei-
ben ſolte/ ꝛc. Darauß folget aber gantz vnd gar nit/ dz
man andere Leute/ vnd ſonderlich C. vnd F. deß Reichs
ehrrühriger weiß hochverletzlich angreiffen/ vnd ſeiner
von Gott verordneten Obrigkeit rebelliren / vnnd ſich
öffentlich den Aechtern deß Reichs vnd hoſtibus Impe-
rii anhengig machen/ dieſelbe Hauſen vnd Herbergen/
vnd jre böſe vnrechtmäſſige Sache/ als weren ſie gut
vnd rechtmäſſig / vertheydigen ſolle / dann es iſt eine
10 gemeine Rechts regul / quod in mandato † quan-
tumuis generali non veniant ea quæ ſunt illicita, &
de genere prohibitorum, dardurch dann daß ande-
re vermeinte præmiſſum, nemblich daß R. zu einem
Orthauptmann ſolle geordnet worden ſein / deſſen
man doch auch vnerweyſt / nicht geſtendig / auch ver-
antwortet.

Daß aber auch R. ratione prætenſi ſui officii
ſchuldig geweſen ſein ſolle / nicht allein die Warheit /
ſondern auch daß jenige / was ohne grundt der war-
heit fälſchlich ſpargirt/ anzuzeygen (wie in tertio præ-
miſſo vngereumter weyß fürgegeben wird) deſſen iſt
man dieſes theils keines weges geſtendig / es reden
auch die Rechte hieruon viel anderſt / vnd eben auff
dieſe Meynung: Quod non debeat † quis cum diſ- 11
crimine alienæ exiſtimationis in incerto vagari:
Item, quod vanæ voces † populi non ſint attenden- 12
dæ. Et quod aſſeuerare quis temere † non debeat, 13
quod recte perſpectum & cognitum non habet. Itē:
quod † bonus vir affirmare non debeat, quod pro 14
bare non poteſt, wie dann R. darunten in ſeinem ver-
meinten ſexto requiſito, ein ſchönen Spruch auß H.
Schrifft auff dieſe Meynung ſelbſt allegirt mit dieſen
worten: [Man leuget gern auff die Leute / darumb
Glaub nicht alles was du höreſt / ꝛc.] Wiewohl man
aber auch nicht geſtendig / daß er das jenege / was er
von C. S. iniurioſe & maledicentiſſime geſchrieben
vnd gerede/ von andern gehöret/ wie es jhn dann auch
wann dem gleich alſo ſein möchte / nicht entſchüldi-
get / vnnd da er je ſo groß luſt gehabt / falſche erdichte
Mährlein in die Leute zu bilden / ſo hette dannoch ſol-
che (wiewohl es an jhme ſelbſt auch nicht recht) ande-
rer vnnd beſcheidener weyß wohl geſchehen können/
vnd hette darumb C. S. als einen verrähter der F. R.
Item / als einen Vnchriſten / Türcken/ Adels Mör-
der vnd vnterdrucker des Adels/ ſo gar vnbefugter/ er-
logener vnd Ehrrüriger weyß nit außruffen/ ſich auch
nit vnterſtehen dörffen/ einen auffruhr vnd aufſtand
deß Adels wieder S. C. F. G. zuerwecken.

Daß vierdte vermeinte præmiſſum betreffend/ wird
gantz vnd gar nie geſtanden/ daß R. ratione prætenſi
vel aſſerti officii gebührt haben könne / viel vnd hoch-
gedachten C. S. der geſtalt zu iniurern / oder auch ſei-
ner von Gott geordnete Obrigkeit zu rebelliren / vnd d-
ſelben Mayeſt verächtlicher weyß zubeleydigen: Tum
quod mandato † officio non cenſeatur mandari id, 15
quod illicitum eſt: tum vero, quod ne magiſtrati-
bus quidem ipſis liceat aliquid iniurioſe facere, ſiue
quaſi priuati id faciant, ſiue fiducia magiſtratus.
Vnd wird demnach dißfalls nicht pro officiali, qua-
ſi bona fide & contemplatione officii negotium
geſſerit, ſondern viel mehr wieder jhnen præſumirt,
iuxta has vulgatas iuris regulas & theoricas: Fa-
ctum † a iudice vel officiali quod ad officium ipſius 16
non pertinet, ratum non eſt. Item: cum poteſtas
reſpectu † certæ qualitatis tribuatur, extra illam 17
qualitatem non valet, quod à poteſtate vel officiali
factum eſt.

Vnd kan R. vnrechtmäſſiges begünnen mit denen
auß dem ſchreiben S. gezwackete einzele wort / vnnd
daß er ſich als ein Kriegeßmann / groben teutſchen
vnſubtilen wort gebraucht / nicht entſchüldiget oder
beſchonet werden / alldieweyl nicht allein gemeines be-
ſchriebenen / ſondern auch Göttlichen / natürliche / vnd
aller Völcker Rechtens (welches den Kriegesleuten
eben ſo wol / als den paganis zu wiſſen gebühret / daß
man ſeiner von Gott verordnete Obrigkeit billigen ge-
horſam leiſten / derſelben hochheit nicht verletzen / oder
ſich ſonſt in andere wege mit worten oder Wercken
derſelben nicht wiederſetzig machen / vnd daß man an-
dern Leuten / ſonderlich aber vornehmen Potentaten
C. vnnd F. des Heiligen Römiſchen Reichs an jhren
wohlhergebrachten Ehrlichen vnnd F. ſtandt / weſen
vnd namen / iniurioſe & maledice nicht verletzen ſol-
le / dann ohne das würde je dem wort vnd achten Ge-
bott Gottes / vnd der liebe des nechſten / darinnen die
gantze Summa der andern Taffeln ſtehet / geradezu-
wieder gehandelt.

Daß aber auch Käyſerl. vnd Königliche Mayeſt. (wie in quinto præmiſſo prætendirt wird) von ſich ſchreiben vnnd reden laſſen müſſen / ſolches iſt deſto beſſer nicht / vnd wird zweyffels ohn ſolche conviciandi & maledicendi licentia jhrer Käyſerl. Mayeſt. vrſach geben / einsmahls mit ernſt zun ſachen zu thun / vnd wieder ſolche Verleumbder / Läſtermeuler / vnnd Ehrendiebe die gebührliche Straffe vnauffhörlich ergehen / vnd ſich die vermeyntliche angezogene exempla prætenſæ moderationis & continentiæ nicht anfechten laſſen / in gnedigſter Betrachtung / quod non
18 exemplis, ſed † legibus ſit iudicandum, quæ iniurias magnas, præſertim & atroces ſeveriſſime vindicant, & quod non oporteat, iudicem lege ipſa clementiorem videri velle.

Was nun ferner das ſechſte præmiſſum anlangt / wird dem gegentheyl mit nichte eingeraumt / daß jhme nach gelegenheit gegenwertigen falles frey ſtehen ſolle / ſeine Wort vnd Schrifften ſo an jhme ſelbſt hell vnd klar / vnd alſo keiner declaration oder erklärung bedörffen / ſeines gefallens zu gloſſiren vnd zu deuten.
19 Cum enim in verbis † non ſit ambiguitas, nulla admittenda eſt voluntatis quæſtio vel declaratio.

So kan man auch animum & propoſitum delinquendi vel iniuriandi auß nichts anderſt beſſer er-
20 fahren / quam ex verbis ipſis. Id enim † quilibet ſenſiſſe vel mente agitaſſe intelligitur, quod verba ipſius præ ſe ferunt atque ſignificant. Ex quo et-
21 iam fit, quod verba † per ſe & natura ſua iniurioſa præſumantur, doloſe & animo iniuriandi prolata, niſi contrarium probetur.

Iſt demnach nicht ſchuldig geweſen / wie es dann auch ohne daß S. Churfürſtliche Gnaden nicht angeſtanden N. gütlich vorzunemmen / vnnd vmb erklärung ſeiner Ehrenrührigen Schrifften / in einem ſolchen klaren Falle fragen zu laſſen / es reimet ſich auch die diß falls angezogene Heilige Schrifft / (deren doch N. offtermahls zuwieder gehandelt / vnnd alſo dieſelbe zu ſeinem Behelff / vnd zum Schanddeckel ſeinen vnrechtmäſſigen vnnd vnehrbahren Thaten zu allegiren nicht zuläſſig:) hieher gantz vnnd gahr nicht / dann dieſelbe redet in einem ſolchen Falle / da man noch zur zeit nicht gewiß iſt / ob etwas geredt / vnnd waſſer geſtalt daſſelbe geredt ſey worden / dagegen aber ſeindt N. ſchreiben derer er geſtendig vnd bekändtlich / allhier klärlich vor augen / es ſeindt auch die wort derſelben nicht dunckel oder vnverſtendig / ſondern lauter / hell vnnd klar / werden auch dieſes theils anderſt nicht / dann wie ſie lauten / & prout iacent verſtanden / wie dann auch billich ge-
22 ſchicht / cum à proprietate † verborum per ſe manifeſtorum minime ſit recedendum.

So ſeindt auch N. jetzgemelte atrociſſimæ iniuriæ nicht lubrico linguæ lapſu, oder vngefehr entfahren / (in welchen fall / der angezogene Spruch der Heiligen Schrifft abermahls redet /) ſondern er hat dieſelbe wohlbedechtig auff daß Papier gebracht / vnd in Schrifften verfaſſet / vnnd ſie darüber etliche mahl repetiret vnnd wiederholet / das alſo de propoſito iniuriandi & animi perſeverantia, weyl es ſonderlich gegen andern / hohes vnnd niedriges Standes / ohne das auch ſein gebrauch / deſto weniger zu zweyffeln.

Da aber auch N. mit dero wieder recht vnd gantz vngereumter weyß geſuchten declaration zu hören ſeyn ſolte / ſo hette die Käyſerliche Mayeſtet gnedigſt vnd vernünfftig zu ermeſſen / was vor eine ſchädliche Eynführung daraus erfolgen würde / quantum mali in exemplo eſſet futurum, dann ſich gewißlich andere mehr in gleichen fällen mit ſolchem Exempel behelffen / vnnd die iniurien jhres gefallens zu gloſſiren vnderſtehen würden / dadurch es dann mit der zeit dahin gereichen wolte / daß man endlich propter convitia & iniurias, niemandts würde ſtraffen können.

Wie darff man aber auch in ſeptimo prætenſo & falſo præmiſſo ferner fürgeben / als ſolte man N. Sendbrieffe vnd Schreiben ſtückweiß zerriſſen vnnd ſtumpfirt allegirt habē / ſeind doch ſolche ſeine Schreiben nach der lenge / inmaſſen ſie außgangen / ohne einige zerreyſſung oder diminution edirt vnd einbracht / daß man aber den gantzen inhalt derſelben / den vbergebenen Schrifften vnd Producten ad longum nicht einverleybt / ſolches iſt der Meynung vnnd Vrſach halben geſchehen / daß es nicht alles zum handel dien-
lich / vnnd klares Rechtens: quod illa † tantum 13
edenda ſint, quæ quis apud iudicem uſurus ſit. Et quod cætera quibus vſurus non eſt, non compellatur edere. Wiewohl man nichts deſto weniger integra adverſarii ſcripta neben den Producten edirt vnd eingelegt.

Dieweyl man auch allhier in einem ſolchen Fall iſt / vbi verba per ſe clara ſunt & manifeſta, ſo wird ſich auch N. mit den præcedentibus & ſequentibus verbis, ſo dieſem handel nichts geben noch nehmen / auch per argumentum à ſubiecta materia nicht ſchmücken noch behelffen können / ſintemahl ſolches
alles nur allein darzu dienſtlich / vt oratio † per ſe 14
minus clara vel ambigua, per præcedentia vel ſequentia, & ſecundum ſubiectam materiam declaretur, welcher declaration aber N. Ehrenrührige vnnd auffrühriſche Schreiben / als die an jhnen ſelbſt hell vnd klar im wenigſten nicht bedörffen.

Was zum achten de conſilio, quod quis ex eo ſolo non teneatur, & quod Conſiliarii liberum debeat eſſe conſilium, vermeyndtlich præmittirt wird / ſolches thut abermahls nichtes zur Sache / dann es wohl ſein kan / daß N. der Ritterſchafft gerahten was jhnen ſeiner andacht nach / nützlich ſein möchte / dahin ſich dann die wort / ſo er diß falls auß etlichen ſeinen Schreiben gezwackt / ziehen mögen / wie er aber dagegen ſeiner Obrigkeit vnnd Lehensherrn Ehre vnd Wohlfahrt bedacht / ſolches weyſen andere ſeine Schreiben / Reden vnd Thaten / mehr dann genugſam auß / vermüge welcher er jetzt vnd hochgedachten ſeinen Ober vnd Lehenherren nicht allein atrociſſime iniurirt / ſondern ſich auch zum hefftigſten bemühet / die Ritterſchafft S. F. G. wiederſetzig zu machen / vnd zur rebellion zu bewegen.

Daß aber auch ferner geſagt / quod Conſiliarii liberum debeat eſſe conſilium, etiamſi illud ſit contra Principem, cuius eſt Conſiliarius, daß kan der geſtalt ſimpliciter & indiſtincte nicht wahr ſein / dann dieweyl ein Vnderthan vnnd Lehenmann vermüge der Rechte ſchuldig / ſeinem Herren die Conſilia vnd Rahtſchlege / ſo jhme zum nachtheil gereichen mögen / zu offenbahren / vngeacht daß er dieſelbe in geheim zu halten geſchworen / wie viel weniger wil jhme dann gebühren / wieder ſeinen Ober vnnd Lehensherren etwas verweißliches ſchädliches oder nachtheyliges zu reden? Vnnd möchte ſolches des Gegentheils fürgeben vielleicht in dem Fall ſt-

ſtatt haben/wenn eins Fürſten Rath in medium conſultirt/was jn deucht der Erbarkeit gemäß vnd publice vtile ſeyn/ obs gleich dem Herten nit gefällig ſeyn möchte/ daß aber darumb ein conſilium gantz vnnd gar/vnd alſo liberum ſeyn ſolte/ vt quoad dominũ vel principem honeſtati non ſit conſentaneum & contra domini ſalutem nitatur, das wird keins weges geſtanden/ zuforderſt in perſona ſubditi & vaſalli, vtpote qui ratione præſtitæ fidelitatis, incolume, tutum, honeſtum & vtile, erga dominum & magiſtratum ſuum in memoria ſemper habere debet, ohne das heißt es wie Heſiodus ſpricht: Malum con-
a 5 ſilium † conſultori peſſimum.

So ſagen auch die Rechte vnnd derſelben Lehrer/
a 6 quod officium † non excuſet maleficium, & quod
a 7 delictum quando apertum eſt † (prout in propoſito) ratione officij non modo non excuſetur, verum grauius etiam puniatur.

So iſt droben auch allbereit beſtändiglich angezeiget vnd außgeführt/daß man den gantzen jnnhalt der R. Brieffe von Wort zu Wort der Klage nicht eynverleibt/ ſondern allein die Puncten darauff die Klag gegründet/ allegiren dörffen/ daß aber gefährlicher weiß etwas auſſen gelaſſen worden ſeyn ſolte/ daran redet R. ſeiner vnverſchampten läſterlichen art nach/ ſeinen willen/ was iſt auch daran gelegen/daß ſeine Schmäheſchrifften nicht eben der ordnung nach/wie ſie datirt/ allegirt vnnd eyngeführt worden? wie kan auch etwas gefährlichs oder vngebührlichs darauß geſchloſſen werden? ſintemal die Rechte außtrücklich
a 8 ſagen/ quod ordo ſcripturæ † non ſpectetur, ſed potius ex iure ſumatur id, quod agi videtur.

Wie kan aber auch/ ſo viel das vermeinte neundte præmiſſum betrifft/ der dolus in R. Perſon beſſer/ oder anderer geſtalt erwieſen werden? dann daß er wider E. F. G. ſo wol als wider ſeinen eygenen Ober vnnd Lehensherren B. W. multas eaſdemque acerbiſſimas & atrociſſimas iniurias, ſpurciſſimo ſuo ore maledicentiſſime außgegoſſen. Ex quibus verbis per ſe iniurioſis, dolus & animus iniuriandi certiſſime præſumitur, wie droben allbereit geſagt vnd deducirt iſt worden.

Wie kan ferner auch quo ad crimina læſæ maieſtatis, rebellionis & ſeditionis der dolus klärlicher beweißt werden? dann daß R. den wiſſentlichen Echter W. G. einen offentlichen beyſtand/ vnd hülff wider B. W. als ſeinen Ober vnd Lehensherren geleiſtet/ Item/ daß er nach beſchehenen W. Verrätheriſchen eynfall/ gemeldten G. ſich je vnd allweg wider jetzt vnd hochgedachten ſeinen Ober vnnd Lehensherren theylhafftig vnd anhängig gemacht. Item daß er berührten Echter G ſeine böſe/ ſträffliche ſachen zu defendiren vnnd hinauß zufechten beſtes fleiß ſich vnterſangen. Item/ daß er ſonderlich auff vielen verorſachten vnd gehaltenen Rittertägen G das beſte zu practiciren vnd durch zubringẽ vnterm falſchen ſchein ſich vnterſtanden.

Item/ daß er hernacher als es jhm nach ſeinẽ willen nit gerathen wöllen/alles das jenige/ ſo ſeinem Ober vnd Lehenherrn (dem er gelobt vnd geſchworen) deßgleichen auch dem Stifft vnnd gemeyner Ritterſchafft zu wolfahrt vnd gutem gereichen mögen/ſeins euſſerſten fleiſſes vnd vermögens/widerumb retardirt vnnd gehindert/ vnnd gemeyne deß Stiffts Ritterſchafft dadurch wehig/ vnrühig vnd vngehorſam wider den Stifft vnd ſeinen Ober vnnd Lehenherrn zu machen ſich zum höchſten befliſſen vnd bearbeitet/ Item daß er hierüber auch nit vnterlaſſen/ die erklärte Echter vnd Fürſten Mörder zuhauſſen/ zuherbergen/ zuvnterſchlaffen/ mit jhnen zu eſſen vnnd zu trincken/ ſondern vertrawte kundtſchafft/ gemeynſchafft vnnd handel mit jnen zuhaben/ alles ſeinen Ehren/ Pflichten vnd Eyden/ damit er ſeinen Ober vnd Lehenherren vnd dem Stifft W. verwandt vnd zugethan/ zuwider vnnd zu ſonderlicher verachtung aller außgangener Käyſerlicher acht/ Executionsmandaten vnnd Verbottsbrieffen. Auß welchem allen der dolus cumulatiſſime vnd mehr dann greifflich zuſpüren/ vnd mag dieſelbe per nullam cauſam (prout etiam nulla leuiter etiam vel qualitercunque colorata, allegari potuit) neque per errorem, (cum R. ſciens prudenſque obſtinate deliquerit) neq; etiam per conſuetudinem (cum mala ſit & rationi repugnet conſuetudo delinquendi) beſchönet oder abgelehnet werden.

So viel nuhn das vermeynte/ vngegründte vnnd vngereumpte zehende præmiſſum anlanget/ iſt ſehr befrembdtlich vnnd verwunderlich zuhören/ daß viel vnnd offtgemeldter R. alle ſeine Schreiben allein tragenden Ampts vnnd Oberhauptmanſchafft halben vorgenommen vnnd gethan haben wölle/ da doch ſolche ſeine auffrühriſche/ ſchmehliche vnd läſterliche Schreiben/ ſonderlich aber die ſo ſub literis H. I. K. eynbracht/ gerade das widerſpiel außweiſen/ vnnd alſo nicht vnbillich wider jhnen geſagt werden mag/ quid verba audiam, cum facta & ſcripta videam? vnnd wiewol nuhn vmb ſeyn gerühmbtes Ampt/ waſſer geſtalt daſſelb geſchaffen/ ſeine ſonderliche wiſſenſchafft träget/ (wie man dann daſſelbe auch nicht geſtändig) ſo kan man dannoch gleichwohl auch nicht glauben/ viel weniger einreumen/ daß jmeln aufftragung ſolches ſeines gerühmten Ampts befohlen worden/ ehrliche Leut/ vnnd ſonderlich C. vnnd F. des Reichs/ an jhrem wohlhergebrachten ehrlichen F. Namen vnd Stande/ ſchmähelicher vnd ehrenrührigerweiß/ atrociſſime zu iniuriren vnd zuverleumbden/ alldieweyl klares Rechtens/ quod in mandato † quantumuis generali non ve- a 9
niant ea, quæ ſunt illicita, ſed ea tantum mandata videantur, quæ ratione adminiſtrationis bona fide agi debent.

Vnnd hat E. F. G. genugſam bericht dieſer Sachen/ es iſt auch S. E. F. G. weder R. von niemands verhetzt/ ſondern ſein des R. eignes auffrühriſch/ läſterliches vnnd ehrendiebiſch Maul/ hat S. E. F. G. zu billiger vnd rechtmäſſiger vertrettung/ Ihres Gott lob/ wohlhergebrachten ehrlichen F. Namens vnnd Standes nicht vnbillig gereitzet vnnd bewogen. Es wil ſich auch S. E. F. G. alſo darob erzeygen/ daß es dem Ehrvergeſſenen Verleumbder vnnd Ehrendieb nicht wohl/ ſondern wehe thun ſol/ er ſey gleich jetziger zeit ſo trotzig vnd vnuerſchämt wie er wolle.

Es iſt aber auch hiebevor allbereyt geſagt vnd außgeführt/ daß an der ordnung der läſterlichen vnd auffrühriſchen R. ſchrifften nichts gelegen/ dann man leß ſie der ordnung nach/ wie ſie geſchrieben vnnd außgegangen oder nicht/ ſo ſind vnnd bleiben es doch ſchmäheliche vnnd auffrühriſche Schrifften jmmerdar für vnnd für. Scripturæ enim quantumuis tranſpoſitæ idem tamen ſemper ſignificant.

Es wirdt aber vor Gerichtlich bekandt angenommen/ daß R. ſeiner andern eyngebrachten ſchreiben H. J. K. beſchehenen recognition nachmals geſtändig/ er gloſſiere aber ſolche ſchreiben wie er wölle/ ſo werden ſie jhren rechten verſtandt dem klaren buchſtaben nach/ wol behalten. Dann je dieſe helle vnnd klare wort / daß der C. S. ſeine Ritterſchafft in dero C. F. auch andern Stifften/ (die er ſchon gefreſſen vnd verſchluckt) dermaſſen helt/ dz ſie viel vbler ſitzen denn Bauern auff der V. gräntze / die alle tage deß Todtſchlags von dem Türcken gewertig ſeyn müſſen / vnd werden keinen andern vortheyl behalten/ dann daß er ſie nicht gar todt ſchlüge / wie denn bey ſeiner Ritterſchafft offentlich am tage.

Item / es werde auch ermelter C. F. nit vnterlaſſen die Ritterſchafft von der Kayſer. Mayeſt. mit gewalt abzureiſſen/ vnd derwegen die anſtoſſende C. vnnd F. Stiffte befunden / was die W. vor einen Gaſt geladen/ vnd was deß vnnützen ehrenrürigen dinges mehr iſt.

Nuhn wolte man gern ſehen/ wie man doch dieſen worten eine farb anſtreichen wolte / daß ſie nicht pro iniurioſis zuachten/ man wolte denn gar ein gloſſam Aurelianenſem darüber machen/ quæ textum ipſum corrumperet, wie denn R. eben ein ſolche gloſſam vber ſeine auffrühriſche ſchreiben mit K. notirt zu machen/ ſich auch vnterſtehet/ dem klaren buchſtaben deſſelben gerade zuwider/ deß dahin gezogen/ dañ es der verantwortung nit wirdig/ ſondern R. verleget es durch ſein eygen auffrühriſch ſchreiben ſelbſt/ iuxta illud, ex ore tuo te iudico ſerue nequam.

Dann was kan doch klarer vnnd einem auffruhr ehnlicher geſagt oder geſchrieben werdẽ/ [wo man ſich dermaſſen wirdt zuſammen thun] vermöge meines ſchreibens an die Ritterſchafft/ vnd nach jnnhalt der bald hernach folgẽden worten/ nemlich: [Daß die von der Ritterſchafft der Sew art an ſich nemmen/ wenn eine kürrete/ daß ſie auch alle kürreten/ ſetze ich in keinen zweyffel / ſie würden von dem F. (mit züchten zu melden) wol vngeheyt bleiben/] vnd widerumb in jren alten ſtandt kommen.

Item / [Es werden ſich mehr Ritterſchafften in anderen Landen auch nach jhnen lencken / damit wir vns der hohen vbermäſſigen beſchwerungẽ der F. wol erwehreten/ dann es den ſtich in die harr nicht halten kan.]

Nun fragt man/ ob nicht ſolche wort animum & conatum turbulentum noua molientem, & ad ſeditionem commouendam promptum, paratum & exercitatum ſein graphice depingirn vnd abmahlen? vnd ligt nichts daran/ ob gleich R. ſolch ſchreiben nicht an auffrühriſche Perſonen/ ſondern an denen/ ſo S. G. H. W. mit vornemen Dienſten vnd die Ritterſchafft deß W. orths als Rathsverwandt geweſen / gethan vnd außgehen laſſen haben wil/ dann nicht von nöten geweſen/ diejenigen/ ſo allbereyt der ſachen mit jhme eins geweſen/ ferner zu ſollicitirn/ vnnd iſt hewr nicht new/ daß offtmals auch ehrlichen frommen vnd auffrichtigen Leuten/ thorheit/ vnd wie man zuſagen pflegt/ vnkeuſchheit angemutet wirdt/ damit man ſich auch zu böſen thaten vnnd fürnehmen bewegen möge / wie dann auch der Teuffel den frommen am hefftigſten zuſetzet/ damit er ſie zu fall bringen möge / vnd dargegen die jenigen ſo allbereit in ſtricke gefallen/ ohne verfolgungen aller ſicherheit frey dahin gehen leſſet. So kan ſich auch R. mit dieſen worten [damit wir vns] gantz vnd gar nit behelffen/ er könne auch dieſelben nit auff die F. R. allein/ ſondern m[...]en vff die R[...] Land in gemeyn notwendig verſtanden werden. [...] erſtlich werden dieſe wort geſetzt [Es wurden (ſcilicet auff den fall da ſie ſi[ch] dero geſtalt wie [...] meldt/ zuſammen halten würden) mehr R. in anderen Landen/ auch nach jnen lencken/ vnd werden hierauff alsbald dieſe wort [damit wir [...]eſt. der R. dieſ[e]r v[n]d anderer Landen p[er c]ontra[ria]/ so ante dictum eſt [...] vns der hohen vbermäſſigen Beſchwerung der F. erwehreten/ ſubiungirt. So ſeyndt auch zum andern dieſe wort (der Fürſt[en]) pluralis numeri & verba indefinita adeoque generalia. vnd demnach auch nit auff einen/ ſondern in gemeyn auff alle Fürſten zuverſt[eh]en/ wie dann auch in dem R. auffrühriſchen ſchreiben zwiſchen den Landtſaſſen vnnd freyen vom Adel kein vnterſcheyd gemacht/ ſondern der R. in gemeyn abermals gedacht wirdt / wie dann auch die vom Adel ſo Landtſaſſen nicht weniger freyes Standes ſeyn wie R. bald hernacher ſelbſt geſtehen muß/ als die jenigen ſo gern auff niemandts etwas geben wollen/ ſondern wie man ſpricht/ Vogelfrey zuſeyn ſich anmaſſen/ da auch jemands vom Adel oder ſonſt beſchwert werden möchte/ ſo hetten ſich dieſelben zubeklagen / vnd were Gott lob/ noch ſo viel Rechts in der welt/ daß ſie ſolche Beſchwerungen gebürlicher weiß von ſich abwenden möchten/ es müßten aber darumb nit alsbald dieſelbẽ von R. oder andern dergleichen auffwicklern ad turbas & ſeditionem concitirt werden/ vnnd läßt ſi[c]h C. S. wenig jrren / was von den Landtägen ſo vor [...] oder mehr jahren vnd hero ſieder von der F. R. ge[hal]ten worden ſeyn ſolte/ dann man allhier darvon nicht handelt / ſondern von R. läſterlichen ehrnrührigen vnd auffrühriſchen ſchrifften/ vnd es habe die F. R. [ih]re ſonderliche weiß / wie ſie wölle/ ſo muß ſolche gerümete ſonderliche weiß zu verletzung anderer leuthen ehr/ vnd ſonderlich C. vnd F. reputation vnd ho[ch]heit zu erweckung ſedition vnd auffruhrs/ vnnd zu andern Laſtern/ als ad committendum crimẽ læſæ maieſt. rebellionis & violatæ vel fractæ pacis, nit mißbraucht werden/ wie auch R. vngereümten fürgeben nach/ dz dem H. B. W. gewi[ſ]ſchet vnd ger[aht]en heyſſe/ dz die Stifft in gutem friedſamen auffnehmen ſey/ wann man redt (wie von R. geſchehen) das ſich die R. mit allen Geiſtlichen Stifften/ vnd alle Geiſtliche Stiffte mit der R. alſo [...] wie obgemeldet / contra Principes & immediatos dominos, verknüpffen vnd verbi[nd]ẽ ſolle / ſolches hat ein jeder verſtändiger leichtlich zuermeſſen. Vnd ob er nun wol mit dieſen worten (vnnd hingegen vns nachmahls an vnſer eyntzelich Haup[t] die Röm. Käyſ. Mayeſt.) ſehr pranget/ [ver]meynende die Käyſ. Mayeſt. dadurch zu [mi]nderung der wol verdienten Straffen zu bewegen / ſo iſt doch leichtlich abzunehmen/ daß die Käyſ. May. beſtes damit auch [ni]e gemeynet noch geſucht/ dann zugeſchweygen das [J]e May. zu From vnnd Rechtfertig darzu iſt/ das ſie ſich an Auffrührer/ ſo jrer ordentlicher Obrigkeit/ denen ſie immediate vnterworffen/ rebell vnnd vngehorſam werden/ hencken ſolten. So iſts auch R. vnd ſ[ein]en anhengigen in effectu darumb zu thun geweſen/ daß ſie dieſe Sew arth an ſich nemmen / daß wann einer kurrete/ ſie alle kurreten/ das iſt wie es R. ſelbſt außlegt) daß wir alſo freye F. ſeyn / vnnd per conſequens keinen F. noch B. der vns auff die Schantz ſ[ch]l[ag]e[n] [...] vnd bey vns haben/ vnd per conſequens wann w[ir] es auff einen ſcheyn an die Käyſ. May. hiengen dar[um]b in jrer abweſenheit thun möchten was wir wolten dahin dann eben die wort auch gerichtet/ daß S. K. vnd

M. a[...]

M. alſo in handel zuſchicken wol werden wiſſen / daß deß Stiffts W. vnnd R. deß Landts F. auffnemmen vnnd gedeyen widerumb wuchſe / quod licet damit ſie der angezogenen beſchwerung des F. prout dictum eſt in præcedentibus, vnnd alſo jhres F. vnd B. möchten loß werden / dann ſolches achtet R. vor deß Stiffts W. als deren vom Adel hoſpitals vnnd der R. deß Landts F. gedeyen vnd auffnemmen / vnd wann gleich die jenigen / qui in magiſtratu ſeint / vnd ſummum faſtigium obtinent / vielen vnnützen leuten vber die Zungen ſpringen müſſen / ſo iſts dennoch nit recht / viel weniger rühmlich / ſondern ſo wol der Heyligen Göttlichen Schrifft / welche ſagt: dijs † non detrahes, & principi populi tui non maledices, ſo wol als den gemeynen beſchriebenen Rechten als die harte ſchwere ſtraffen wider ſolche affixi ſofei vnd verleumder der Obrigkeit verordnet / gerade zuwider / vnd iſt nit allezeit gerathen / ſolche vnd dergleichen delicta zu diſſimuliren / ſondern man muß ſich nach der gelegen-

30

31 heit der Perſonen ex quibus hominum dicta † penſanda ſunt, vnd nach der zeit richten / vt ſcilicet in talis delinquentibus exemplum ſtatuatur ne quid tale impoſterum ... ad delinquendum fiant ... Vnnd hette R. nit gewolt / daß ſolch ſeyn ehrnrührges vnd auffrührtiſch beginnen andern geoffenbaret werden ſollen / ſo hette gebührt daſſelb in der federn zubehalten / dieweil er aber ſo imprudens animi geweſen / vnd ſolchs nit gethan / ſo mag er jhm vnd ſonſt niemand es anders zumeſſen / dz es weiter vnter die leut kommen / zuforderſt weil auß ſolchẽ ſeinen ſchmählichen vnd auffrürtiſchen ſchreiben nit zu befinden / dz er ſie vertrawlich geſchrieben / oder zuverbrennen oder ſonſt wegzuthun gebetten hett, vnd wird balde mit ſeim höchſten ſchaden vnd nachtheil erfahren ob die von jm begangene laſter vnd vbelthate bluts oder tods werdig / die andern zwey ſchreiben H. vnd J. belangend / iſt C. S. wenig dran gelegen wa ſer geſtalt R. ſein gethanes Bekäntnuß zu gloſſiren ſich vnterſtehet / alldieweil der buchſtab ſolcher zweyer ehrnrührigen vnnd auffrührtiſchen ſchreiben / deßgleichen auch ſein Bekäntnuß klärlich vor augẽ / vnd iſt warlich ein dapffere Hauptmanſchafft vnd groſſe lieb gemeynes Vatterlandes / daß er C. S. auch ſeinen Ober vnnd Lehenherrn B. W. vnverſchämpter weiß vnnd atrociſſime iniurirt / daß er ſich auch am höchſten befliſſen einen gemeinen aufſtande der Ritterſchafft zuerregen vnd auffzuwiegeln / vnd darüber auch crimen læſæ maieſtatis & rebellionis mutwilliglich begangen / was vor friede vnd freyheit auch dem F. Adel auß ſolchen deß R. vbelthaten entſtanden / das iſt offentlichen am tag / vnd darff gemelter F. Adel / ſintemal er derſelben wenig gebeſſert darüber nicht ſchreyen Io triumphe. Wie reymet ſichs aber auch daß R. vnverſchämter weiß fürgeben darf / wann er von C. S. auch etwas ſchwerers vnd abſchewlichers gehört hette / wahr vnd vnwahr / daß er ſolches bey den Mithauptleuthen vertrawlich (wie ers nennet) anzeigen wöllen / gedenckt er dann nit mehr / daß er kurtz zuvor auß der H. Göttlichen Schrifft geſagt: **Man leuget gern auff die leut / darumb glaub nicht alles was du höreſt.** Ergo muſtu es vil weniger außbreiten vnd vnter die leute bringen. Neq; enim cum diſcrimine alienæ exiſtimationis in incerto vagari conuenit. Item boni viri non eſt aſſeuerare, quod probari non poteſt. So iſt auch allbereit mehr dann einmal geſagt vnd bewehrt werden / daß ſeine gerümte Ampts pflicht darinnẽ nit geſtanden noch ſtehen können / dz er C. F. atrociſſimis contumelijs & conuicijs proſcindirn ſollen / er hat auch durch ſolche iniurioſa, famoſa & contumelioſa ſcripta dolum & fraudem nit excludirt / ſondern viel mehr admittirt vnd begangẽ. Was darff er aber auch de prætenſa dubitatiua particula viel ſagen / ſeyn nit nit diß aſſertiua & ſimpliciter, ſineq; vlla dubitatione, affirmantia verba: Daß eynmal wahr / daß obermelter C. S. ſeine R. in dero C. F. auch anderen Stiffteen die er ſchon gefreſſẽ vñ verſchluckt / dermaſſen helt / daß ſie viel vbler ſitzen / dañ Bauren auf der H. grentze / die alle tag deß todſchlags von dem Türcken gewertig ſeyn müſſen / vnnd werden keinen andern vortheyl haben / dann daß er ſie nicht gar todt ſchlüge / wie bey ſeiner R. offentlichen am tag. Jtem / Es würde auch ermeldter C. nicht vnterlaſſen die R. von der Käyſerlichen Mayeſtat mit gewalt abzureiſſen.

Jtem / daß gewiß / da man denſelbigen gaſt die Klawen in den Stifft lieſſe eynſchlagen / ſo dörffte man vmb jhr verderben vnd vntergang nit ſorgen.

Ob nuhn dieſe wort (dann einmal wahr) Jtem dieſe (dann gewiß) darinn ſich R. in ſeinem vnverſchämpten ehrenrührigen vnd ſchmählichen Schreiben gebrauchen thut / aſſertiua ſeynd oder nicht / das hat ein jeder verſtändiger leichtlich zuermeſſen.

Vnd iſt dann nichts außgerichtet / daß er nuhnmehr fürgibt / daß von jm zu grob vnd vnbedächtig geſchrieben vnnd vmb gnädigſte verzeihung bitten thut / dann es ſtehet geſchrieben volat † irreuocabile verbum. 32

Item, ſcriptura † ſemper loquitur. Et † cõſummato 33
delicto nemo deſinit eſſe nocens pœnitẽtia. Es hett 34
jm auch R. der Stifft halbẽ / welche C. S. vnter ſeinẽ Guberna... hat / nicht halb ſo ſehr bekümmern / oder / wie man ſpricht / keine grawe Haar wachſen laſſen dörffen / S. C. G. wirdt dieſelben auch ohne ſolche frembde Sorgen vnd Bekümmernüß gebührlich zu gubernirn wohl wiſſen / vnnd iſt biß anher ſolcher Stifftſaſſen keiner eben ſo wenig als der W. Stifftſaſſen in ſeruitutem redigirt worden / ſondern ſie erfrewen vnd rühmen ſich der libertet tanquam aureæ & inæſtimabilis rei nicht weniger / als andere freye Leuthe / wie dann S. C. G. Landtſaſſen nicht weniger / als andere liberi & ingenui homines ſeindt / man wolte dann ... dafür ſichs non obſcure anſehen leſt / das allein vor eine libertet achten / das man keiner Obrigkeit vnderworffen ſein / vnd ſeines willens vnd gefallens / Gott gebe es were recht oder vnrecht / leben möchte / da doch ſolches rei veritate inſpecta, viel mehr pro ſeruitute, dann pro libertate zuachten / das iſt aber wahr / wie R. der Warheit zu gut ſelbſt ſaget / das Gott keinem Auffrührer hilfft / ſondern ſchicket es wunderbarlich / daß jhre böſe auffrühriſche Practicken ſeltzamer vnnd vnverſehenlicher weyß an tag kommen / damit ſie jhren gebührlichen Lohn empfahen (wie es dann jtzt R. gleich auch alſo gehet) vnd die conſociationes h... minorum Gott zu Ehren vñ dem gemeynen nutz zum beſten in ruh / friede vnd eynigkeit erhaltẽ werdẽ / ſo ſeind auch mehr geoeta ... 35

quam

quam famam alicuius in diuerſas partes detrahendi cauſa doloſe ſpargere. Generaliter enim quod-
36 cunq; quis † fecerit vel dixerit, vt aliquem infamaret, vel pudorem alicuius læderet, iniuriam fecisse cenſetur. Imprimis vero, ſi libello vel ſcripto de iouis limi [illegible] alicuius famam alienam maledice & contumelioſe fuerit inſectatus. Wie dann diſſfalls R. nit eins/ſondern viel ehrnrürige vnd ſchmähliche [illegible] ben oder libell beyde wider C. S. vñ ſeinen eygenē ober vñ Lehēherrn/geſährlicher vnverſchampter vnd lugenhafftiger weyſe hat auſgehen laſſen/vnd rennet ſich das vornemblich angezogene Exempel de vaſallo conſulente in medium ea, quæ tendunt in rem domini & enitorij, etiamſi perſona domini per hoc incommodatetur, &c. hieher gantz vnnd gar nit Dann zugeſchweigen/daß R. Ober vnd Lehenherren B. deßgleichen auch dem Stifft W. im aller wenigſten dannit getrëuwet. daß C. S. von jm dem R. ſo läſterlich vnd ſchmählich angegriffen / vnnd daß er ſich zum höchſten befliſſen S. C. F. G. vnnd andere F. Vnterthanen in gemeyn zum auffruhr vnd vngehorſam wider ſie zuerwecken/ ſo hat er auch ſeine auffrühriſche rede vnd anſchläg non iam in rem & vtilitatem, quā in perniciem & offenſionem domini ſui ordinarij & beneficiarij gerichtet/vnnd findet das obangezogene Exempel allhier deſto weniger ſtatt / dieweil jetzigem aber ſeinen ober vnd Lehenherrn weder furor, delicium, prodigalitas vel tyrannis mit beſtandt mag beygemeſſen werden / vngeacht daß ſich R. ſeiner vnverſchämpten ehrnrürigen vnnd auffrühriſchen art nach nit geſchämet S. F. G. wie ein Kindt vnd narren contumelioſiſſime zu ſchelten. Vnd wann gleich diſſfals nichts mehr fürgenommen wordē were dann ein bleſſer/wie man vermeyntlich vorgibt/ tractatus verbalis, ſo were dennoch R. nicht deſto weniger nachmals wie ein Auffrührer zu achten / alldieweil er die J. F. R. wider jren Ober vnd Lehenherrn B. W. ſo wol als die andern vom Adel wider ihre ordentlich Obrigkeit Lehens vnd Landesfürſte C. S. als ein gliedtmaß der Kayſ. Mayeſt ſelbſt/vnd ſonſt wider die F. deß H. R. Reichs in gemeyn auffzuwigeln vnd ad ſeditionem zubewegen höchſtes fleiß ſich bemühet/ daß wir alſo nit in nudis terminis ſeditionis ſeynd/ſed talis ſeditionis, quæ in crimen læſæ maieſtatis coincidit, in quo conatus & tractatus licet maxime ad actū proximum non proceſſerit, æque punitur atq; effectus, wiewol auch ſeditio per ſe graue & enorme delictum vsq; eadeo vt ſpecialiter in eo conſtitutum ſit, pro ſe [illegible] ſis habendos non eos ſolom, qui tumultum coacitauerint cum effectu, verum etiam concitare tentauerint. Was hilffts aber doch daß ſonſt auch vō Kayſer vnd Königen / Chur vnd Fürſten vnd anderen Potentaten viel weſcherey getrieben wird ? Iſt doch droben allbereyt geſagt vnd außgeführet/daß es eben propter eiuſmodi licentiam & frequentiā contumeliandi hohe zeit ein exemplom zu ſtatuiren/daran ſich andre zu ſpiegeln/ So ſteht auch geſchriebē quod
17 non allegatione † ſimilium criminum, ſed innocentia reus purgetur, der paſquillus ziare oder ſage gleich inn oder auſſerhalb waſſers/was er wolle: vnnd iſt nicht genug daß R. nunmehr ſelbſt erkennet / daß dem C. S. durch ſeine vnerfindliche falſche vnd ehrenrührige aufflage vnrecht geſchehn / dann ſolches weiß man on das wol/vnd weiſet Gott lob das werck vnd S. C. G. vnſchuldt an jhm ſelbſt auß/vnd läſt J. C. G. eben auß dieſer vrſachen die ſache deſto nicht angelegen ſeyn/damit jhre Vnſchuldt deſto beſſer an

tag kommen vnd [illegible] gend da [illegible] möchte/als wüſt er ſich C. F. G. [illegible] gerichtem ernſt zum handel in [illegible] q [illegible] quis [illegible] [illegible] Wie darff auch R. fürgeben als ſolte gegen [illegible] einem vnſchuldigen die vnd [illegible] nicht [illegible] eemals [illegible] kurtz zuvor ſelbſt außtrücklich bekan [illegible] dem C. S. [illegible] gethan/vnd alſo nicht [illegible] ſondern [illegible] iſt ſo dar ſich auch von wegen des p. ob [illegible] nichts beſchwe- [illegible] vber das [illegible] es allein zum ver [illegible] mit nichten ge [illegible] g/wie ers dann auch zuerweiſen nit vermag/ [illegible] vnd [illegible] [illegible] thun [illegible] [illegible] vermeint [illegible] wann gleich a [illegible] gebürlich [illegible] ſeyn möcht oder ſchmals [illegible] mit dem a [illegible] gern [illegible] die zeitige ſo ſchmehliche [illegible] ſchrifften [illegible] offenbare [illegible] außbreiten vermögt der Recht nicht weniger nach geſtalter zuſtraffen / dann der auctor ſelbſt / were a [illegible] irrelevantio & quod conſequens eſt non admittenda ipſa nec probatio p.ætenſi tomoni (da ſich R. darzu erbieten möchte / wie viel weniger iſt er dann poſt [illegible] ſpeciatam probationem mit dem angebottenen Eyde zuhören ? zuforderſt weil es jm dahin nicht geſt [illegible] vnd er ſich durch die anbietung ſelbſt verdächtig macht darzu auch ſolchen vermeynten verdächtigen vnzuläßlichen Eydt / weil er nicht anzeigt von wem & de quota parte [illegible] nicht erheblich angibt. Vnd wann gleich R. vffn fall da ein C. oder F. ſo ein beſchloſſen [illegible] zum coadiutorn das Stifft W. verordnet werden [illegible] welches doch C. S. weder vor [illegible] von wegen ihrs geliebten Sohns nahmen [illegible] nutz nit begehrt, dareyn nicht willigen [illegible] dannoch wenig daran gelegen/vnd wil [illegible] zweifel nichts deſto weniger geſchehen was recht iſt / gleichwol läſt er ſein Thraſoniſch/vffrühriſch gemüt alhier abermals greifflich mercken, vngeacht daß es ſeinem vngereimpten vnverſchampten fürgebē nach ein redlichs vnnd adelichs Bekänndtnuß ſein ſoll. Wiewol aber auch dz Schreiben J. an H. M. B. vnd H. F. beyde T. H. W. B. außgangen ſo kan demnach die qualitas famoſi huius ſcripti, vñ die groſſe ſchmach ſo C. S. darinnen zugefügt/durch ſolche vermeyndte entſchuldigung nit abgelehnt werden / ſondern es iſt die atrocitas iniuriæ & famoſi huius ſcripti, eben auß der vrſach/daß es an ehrliche vnd anſehliche leut außgangen deſto gröſſer/wiewol die ſchmach an jhr ſelber ſehr hefftig vnd groß dann wie kan doch einer F. Perſon vnd ſonderlich einem vornehmen C. deß H. Röm. Reichs ſchmählicher nachgeſagt oder geſchriben werden/als von R. diſ falls impudentiſſime geſchehe / mit dieſen worten . dann gewiß laſt jhr den Gaſt die Klawen in dem Stifft eynſchlagen/ſo dörfft jhr vmb ewer verderben vnd vntergang nit ſorgen/ſondern jhr habts vor der thür.

Nicht anders als wenn D. S. ein ſolcher Tyrann daß S. C. G. nichts ſuchte/ dann der leut h ve derben vnd vntergang/vnd kan das wort (gewiß, auff das abermals vermeyntlichen angezogene geſchrey / wie dz Gegentheyl impertinenter fürgibt, keines wegs verſtanden werden / dann vber das / daß man ſolches prætendirten geſchreys nit geſtändig/ ſo [illegible]

ſelb

ſelbſt/dz ſolch vermeint geſchrey falſch geweſen/ſo ehne
er ſich auch wider vſ dz gerümte geſchrey/noch auch vf
ſeyn voriges ſchreiben ſub lit. H berufft/wie dañ auch
daſſelb an andere Perſonen geſchrieben worden/ſon-
dern ſimpliciter & abſolute [dann gewiß] ja wann
ſich gleich R. vff dz ſchreiben H. außtrücklich referirn/
oder gedachtes ſein ſchreiben mit J ſignirt/ſonſt dem-
ſelben gemäß zuverſtehn ſeyn möchte, der warheit vn-
abbrüchlich zuſetzen ſo iſt dennoch jetzberürtes ſchrei-
ben H. auch nit ſimpliciter vff das vermeyntlich ange-
zogen vnd erdichte geſchrey nit gerichtet/dañ ob er ſich
wol daſelbſt anfänglich vff ſolchs prætendirt geſchrey
referirt hiſce verbis: [vnd muß frey vor mich ſagen/
kans auch anders nit erkennen noch bedencken/ dann
wann ſolchs von ermeltem G L. were angepracticirt
worden/dz G. H. vnd R. im F. verrathen vnd verkauf-
fet in allen jhren freyheiten weren.] So ſtehet doch al-
lein dasjenige was von G L. H. angegebener practici-
rung gemeldet in conditione prætenſæ famæ, dz an-
dere aber was vom verrathen vnd verkauffen der F.
G H. vnd R. ſtebuirgirt/ſtehet ſimpliciter caſ[...]iten
[nemblich/vnd muß frey vor mich ſagen/kans auch
anders nit erkennen noch bedencken/] So iſt auch fer-
ner die vermeynte ſchmähliche vnd ehrnrührige ratio
(nemlich als ſolte D. S. ſeine vnterhanen dermaſſen
halten daß ſie vbler ſitzen dann die Bawern vff den H.
grentzen) auch nit conditionalis oder vffs vermeynte
jedoch vngeſtendite vnd vnerwieſene vnd R. eygne be-
kännenüß nach/falſche geſchrey gerichtet, ſonder die-
ſelbe iſt abermals ſchlechts aſſertiue geſatzt/mit dieſen
außtrücklichẽ worten/ dann gewiß.] Es hab im aber
auch R. den jomnitrten vntergang deß Stiffts (wel-
chẽ doch D. S ſelbſt ja ſo vngern als R. erfahrn wol-
te) zu grund gehn laſſen wie er wölle/ſo würd dennoch
derſelb dadurch dz er J. E G in ſeinen fa[m]oß ſchriff-
ten ſo gar läſterlich geſchmächt vnd angegriffen/nicht
verhütet werden können/ſondern ſolche ſchmähliche/
ehrnrührige vnd auffrührische Schrifften ſeynd viel
mehr zu vntergang deß Stiffts/dann zu deſſelben er-
haltung dienlich. So kan auch die atrocitas ſæpe di-
ctorum famoſorum ſcriptorum mit dieſen worten
(vertrawlich trewhertziges bedencken) nicht verblü-
met werden/dann zugeſchweigen/daß dieſelben auff
den D. S. nit gemeynt/ſo können keine famoſa & in-
38 iuriosa † ſcripta gegen dem cuius fama contumelio-
ſe læditur vertrawlich vnnd trewhertzig verſtanden
werden/wie dann in ſimili hæc verba: *ſaluo honore tuo:
Tu mentiris*, non attenta proteſtatione vel honoris
reſeruatione, nichts deſto weniger iniurioſe zuver-
39 ſtehen/ *cum ipſa iniuria † illatio contraria ſit proteſta-
tioni.*

So iſt ferner auch nichts daran gelegen/daß ver-
ba eorum, quæ ſæpe iam diximus famoſorum ſcri-
ptorum, enunciatiua & narratiua ſeyn ſolten/dann
wann ſichs gleich dermaſſen erhielte (wie doch nicht
geſtanden wirdt/dann je dieſe wort: [Dann eynmal
wahr/dann gewiß/] aſſertiua & diſpoſitiua ſeyn) ſo
40 kan auch per verba † enunciatiua vel narratiua fama
alterius eben ſo wol/als per verba aſſertiua iniurioſe
wol lædirt werden. Vnd heißt warlich frey in termi-
nis cogitationis geblieben/wann man ſchmähliche
läſterliche vnnd auffrührische ſachen wolbedächtig
in Schrifften verfaſſet vnnd außgehen läßt/da doch
dißfalls die delicta jhrer art noch per eiuſmodi ſcri-
pta nicht weniger confirmirt vnnd vollnbracht/als
da R. die P. S. wider alle recht vnnd billigkeit jäm-
merlich vnd Mörderiſcher weiß vmbbringen vnd hen-
cken laſſen. So geſchicht jhm auch inn dem nicht
vnrecht/daß man jhm ferener auch die crimina læſæ
maieſtatis, rebellionis & ſeditionis auffgeſtochen/
vnd iſt nichts daran gelegen daß jhm die warheit/wie
dann gemeyniglich zugeſchehen pflegt/in die Naß ge-
ſchnupfft/dann eben darumb vnnd damit er ſeinen
wolverdienten lohn derowegen empfangen/iſts dedu-
cirt vnnd auff die Bahn gebrocht worden. Dann
je einmahl wahr/daß er nicht allein die F. R. wider
ſeinen Ober vnnd Lehenherren B W ſondern auch
die R. onderer Lande zur ſedition vnnd rebellion wi-
der die F. vnnd jhre Obrigkeit zu concitirn vnnd zube-
wegen/vnd alſo ein gemeyn aufſtehen/Empörung
vnnd vffwiglung im Reich anzurichten/deßgleichen
auch das Stifft W vnter andere vnd frembde Herr-
ſchafft zubringen zum höchſtẽ ſich befliſſen/dardurch
er dann nicht allein crimen ſeditionis & rebellionis,
ſonder auch crimen læſæ maieſt. in q. huc caſu, ſedi-
tio coincidit, commitirt vnd begangen/dann es ſaget
der Iuriſconſultus Vlpianus mit klaren runden wor-
ten: quod læſæ maieſtatis † reus ſit is quoq; cuius ope 41
[...] conſilium initum erit, quo cœtos cõ-
[...] fiat homines ad ſeditionem conuocen-
tur. So hat auch R. damit keinen Ablaß verdient/daß
er dem wiſſentlichen E. G einen offentlichen beyſtand
wider ſeinen Ober vnnd Lehenherrn ohne ſchew gelei-
ſtet. Ferner hat R. auch dardurch daß er ſich dem
wiſſentlichen E G. ſeinem eygenen Schreiben nach
vnd deſſelben complicibus anhängig gemacht/dieſel-
ben auch gehauſet/geherberget/geetzet vnnd geträn-
cket/wider die Röm. Käyſ. M V. A G. H. ſelbſt cri-
men læſæ maieſt. begangẽ vnd wider den offentlichen/
außgekündigten vnnd hochverpœnten Landfrieden
mutwilliglich gehandelt/vnnd dardurch er re & fa-
cto ipſo in der that mit todesſtraff gefallen/vnd weil
ſolche Landtfriedbrüchige that crimen publicum, ſo
wol als auch crimen læſæ maieſtatis, rebellio, ſacri-
legium & ſeditio, ſo ſtehet einem jeden & cuilibet
etiam de populo, geſchweigen dem E. S. frey ſolche
crimina klagend fürzubringen/vnnd die gebührliche
ſtraffe darauff zu bitten.

So hat er vber diß alles auch wider jetzt vnd hoch-
gedachte Kayſerl. Mayeſt. ſacrilegij crimen admit-
tirt, eo ip ſo, daß er jhrer Mayeſt. acht als wann dieſel-
be nicht rechtmäſſig erlanget noch außgangen vnver-
ſchämpt geſtrafft/vnd ſonſt andere Käy. mandata ex
certa ſcientia Cæſareæ maieſtatis edita, ſpöttlich vnd
verächtlich gehalten vnd eludirt/welches dann aber-
mals die Todeſtraff vff ſich hat/inmaſſen ſolches in
den vbergebenen vnnd wolgegründeten Rathſchlägen
fundamentaliter vnd nach der länge außgeführt/da-
hin man ſich kürtze halben nachmals referiren thut/
zweiffels ohne es werde darauß & ex præmiſſa facti
narratione genugſamlichſten befunden werden/dz die cõ-
ſulenten dieſes handels/wo ſich dieſelben allenthalben
zugetrogen/einen guten notturfftigen vnd gegründeẽ
bericht gehabt/vnd dz ſie nit auß bluedürſtigkeit auch
nit affectionirter weiß noch vff partheyiſche informa-
tion oder calore iuuenilis ætatis (wie jnen vnbillicher
weiß ſchuld gegebẽ wirt) cõſulirt/ſonder dz ſie jre fun-
damenta ſchlecht vff dz factũ, wie jnẽ daſſelb ſecundũ
rei veritatẽ proponirt wordẽ (prout ex facto ius oriri
ſolet) den beſchriebenen Rechten gemäß mit gutem
grund vnd beſtandt wolbedächtig gerichtet/vnnd iſt
ſonderlich darauff wol achtung zu haben/daß beyde
conſilia & informationes vngeacht daß ſie in zweyen
vnterſchiedenẽ Hohenſchulen geſtalt/denach p omnia

eyn-

eynhelliglich vberein ſtim̃en. Nec carent hæc io re cõſultenſes exẽplo piout ex cõſilijs criminalibus præſertim Cœpollæ & à Zileto collectis plus q̃ maniſeſte l quet. vñ wirt gantz vnd gar in keinẽ zweiffel geſtellt/wann gleich N. vngegründte eynbringen/in zeit der geſtalltẽ Ratſchlägen eynkommen vnd alſo mit vberſchickt werden könnẽ/ dz demnach anders nit würde conſtituirt worden ſeyn/vnd darff demnach die Rö. K. M. nit ſorgen haben/daß ſie diſſfalls vnſchuldigs Blut vergieſſen/od' vff occultas ſuggeſtiones rechten werde/ſo iſt auch D S vff N (wie dann droben auch gemeldt/von andn nit verhetzt/ vñ dieweil er gantz vnverſchämter weiß fürgibt wer ſolches in S. E. G. gebildet/der hat nit gehandelt wie einẽ ehrlichẽ Mann zu handeln gebührt/ſo ſol er eben wiſſen dz niemands anders als er N ſelbſt mit ſeinen ſchmälichẽ läſterlichen vñ ehrnrürigen ſchrifften dieſen handel in S. E. G. gebildet/ vñ alſo in dem dz er dieſelben maledice & cõtumeliose außgehn laſſen/ſeinem eignen vrtheil nach/ nit gehandelt wie eim ehrlichen Mann zuhandeln gebürt. Daß aber D. S. etliche vnter S. E. G. Hofgeſind vf dẽ nechſtgehaltenẽ Reichßtag gehabt habẽ ſol/ſo ſelbſt mit vñ bey dẽ eynfall W. geweſt vñ etliche 1000. fl. participirt/deſſen tregt S. E. G. kein wiſſenſchafft/da aber dieſelben namhafftig gemacht/vnd ſolcher geſchehenen land friedbrüchigen that vberkom̃en würden/ſolte es gewißlich an gebürlicher ſtraff nit mangeln. Es kã aber auch N. der angezogene Adeliche ſtandt/ Item/ dz er ein Kriegßmann vnd ſich wider den Türcken gebrauchen zulaſſen erbotten haben wolte/zu entſchuldigung der begangenen laſter vñ vbelthaten nit fürträglich erſcheinẽ/dann zugeſchweigen dz nobilitas virtu-
41 tem præſupponitt, eatenus.n.cẽſendos † quis eſt nobilis, quatenus virtuti cõuenienter viuit, wie die Rechte davon reden/vnd diß gemein ſprichwort außweißt/ [von eigend her/kompt Adels ehr.] So ſagẽ auch die Rechte vnd Scribenten ferner/q nobilitas nõ modo
43 nõ † minuat ſed augeat ẽt delictum in quibuldã, veluti ſi nobilis proditor ſit, rebellis, ſeditioſus, vel læſę maieſt. reus, ſiquidẽ talia crimina ſicut in omnib. re-
44 prehendenda ſunt: ita in nobilibus † haudquaquã
45 ſunt toleranda, vtpote q̃ nobilitati † maxime dece-
46 ſentor: Et quia grauius hoc caſu delinquũt † nobiles, vtiq; grauius ẽ. puniendi ſunt q̃ cæteri eo modo de-
47 linquẽtes: vt pœna par ſit † & cõmmenſurabilis delicto. So weiß man auch nit von vilen ehrlichen vnd Ritterlichẽ thaten ſo N. als ein Kriegßman/begangẽ/ vnd iſt nit vnglaublich dz er ſich vielleicht ins land H. nit vngern gebrauchẽ laſſen mögen/allein darum̃/damit er ſeiner begangenẽ vilfältigen vbelthaten halben daſelbſt etwz ſicherer ſeyn mögẽ/vñ gebürt eim Kriegß-
48 mann ja ſo wenig als eim andern dz er ſich famoſer läſterlicher ſchrifften/ſedition/rebellion/ſacrilegij & cri-
49 min. læſæ maieſt befleiſſe/ſonder jr † ampt ſteht darinnẽ vt numeris & ſignis ſuis honeſte & iugiter inhęrẽtes, neminẽ lędant vel cõcutiant, ſed rempublicam, à qua aluntur, ab omni bellorũ neceſſitate defendat:
50 vnd geben abermals die Rechte klärlich q in † milites delinquẽtes grauius animaduerti debeat q̃ in cæteros. Vnd weil dann nun N dz crimen læſæ mai. vnd ſeditionis nit allein wider ſeinen Ober vnd Lehenherrẽ/ſonder auch wider die K. M ſelbſt ſceleratiſſime begangẽ vnd ſich dann wiſſentlichen E. G. anhängig & p conſequens re & facto ipſo in der that gefallen/ jetzgemelten G. auch wider hochgedachten ſeinẽ Ober vnd Lehenherrn in einer böſen vnredlichen/ſträfflichẽ vnd vnrechtmäſſigẽ ſach einen offentlichẽ beyſtand geleiſt/ zu dem auch wider die Kay. M. ſacrilegij crimẽ begangen deßgleichen auch wider E. S. vnd ſeinen eignẽ Ober vnd Lehenherrn ſehr läſterliche famos vnd aufführiſche ſchrifften außgehn laſſen ſich auch zum höchſtẽ befliſſen die Ritterſchafft wider E. H als ſeinen Ober vnd Lehenherrn vnd ſonſt wider andere F. deß R. in gemeyn auffzuwigeln vnd zu auffruhr zubewegen/höchſtes fleiß bemüht/vnd ſich alſo nit allein ſeins gerühmtẽ Adelſtands verluſtiget/ſondern auch der todsſtraff in mehrerley weg wirdig vñ vnterwürffig gemacht als ſtellt D. S. in keinen zweiffel die Röm K. M. werde ein gebürlichẽ ernſt in diſer ſach gebrauchẽ vñ vilgemelten N. andern zum abſchewlichen Exempel/ tanq̃ infectum & putridum membrũ nit reſcindiren laſſen/ ne (vt Poeta inquit) *pars ſyncera trahatur, vel inficiatur*, dann da gleich tot & tam immanta crimina in ipſius perſona vberhäuffig nit concurrirten / ſo were diß allein gar ein groſſe vbermäſſig vbelthat/dz er D. S. mit ſeinẽ famoſen läſterlichen ſchrifften an S. E. G. wolherbrachten ehrlichẽ vnd F. Namẽ ſo gar cõtumelioſe anzugreiffen ſich vnterſtandẽ derwegen dann auch in Rechten nit on vrſach verordnet q pœna † arbitra- 51
tia (q̃ & iniuriæ † nomine irrogari ſolet) de cauſis vel 52
uti ex perſonarũ cõditiõe & qualitate: ſiẽ rõe immanitatis criminis, rõe exẽpli qñ ſc. multi in eodẽ genere delicti graſſãtur & rõe inobediẽtię ad mortẽ naturalẽ poſſit extendi, wie ſolchs Lud. Carr. *in pract. ſua crim. de homic. in pen. §. incip. circa igitur tertiũ, &c.* außführlich deducirt, alſo vt barũ ẽt qualitatũ ſingulas ad pœ-
53 nę exaſperationẽ ſufficere exiſtimet, multo † itaque magis exaſperãda erit hoc caſu pœna, quo eiuſmodi qualitates omnes cumulatim cõcurrunt vnd da pœna arbitraria ob iniuriã factã officiali velut ſi quis alapã ipſi infregerit, & ita ſolius pſonæ rõne vſq; ad mortẽ arbitrirt werdẽ kã/ wie die Rechtslerer außtrücklich vñ vnanimiter ſagẽ/ſo muß je ſchließlich vnd notwendig folgẽ dz ſolche ex ẽ io diß fals vil rechtmäſſiger vñ billicher geſchehen könnẽ/zuforderſt weil allhier nit ſimplex iniuria, ſonder famos vnd läſterliche ſchrifftẽ darin D. S. viel groſſe & immania crimina malediceẽ vnd cõtumelioſe zugemeſſen werdẽ/welches S. E. G. wie nit vnbillich/viel ſchmertzlicher iſt als dem official die ſchlechte maulſchell/davon die Scribenten reden/ hier ſeyn können/ wie dann auch zwiſchẽ eim Official vnd einem Fürſten/vnd nit allein einen ſchlechten F. ſonder auch E. N. J qui & ſenator Imp. Rom. & Cęſarei corporis membrum quoddam eſt. wie in Rechtẽ vnd ſonderlich in der gülden Bullen außtrücklich verordnet/ wie dann ſolche vnd andere dergleichen qualitates, in den vbergebenen conſilijs & informationibus iuris weiter deducirt/vnd ob wol nit ohne/dz dieſe articul an & quatenus † pœna arbitraria poſſit exten- 54
di vſque ad mortem, etlicher maſſen ſtreitig / ſo bezeugen doch nichts deſto weniger die Rechtsgelehrten außtrücklich q ſententia † affirmatiua, nẽpe, pœnã ar- 55
bitrariã ad mortẽ vſq; porrigi & extendi poſſe, ſit de iure verior, magiſq; cõis: Et ſic per cõſequens ab ea neq; in cõſulendo, neq; in iudicãdo ſit recedendum, welchs alles D. S. S. E. G. hohẽnotturfft nach K. M. als ſeinen allergnädigſten H. vnterthänigſt zu erinneren nit vmbgehen können/dero gäntzlichen vnterthänigſten zuverſicht J Kayſ. M. vff dero rechtmäſſige diſcretion S. F. G. dieſe ſach ſtellen thut/werd ſich nach gelegenheit gebürlich vnd dem Rechten gemäß zuerzeigen nicht vnterlaſſen.

FINIS CONSILIORVM D.
Iacobi Thomingij.

SEQVVNTVR DN. ABELIS STRASBVRGI V.I.D. ET ADVOCATI NORINBERGENSIS RESPONSORVM IVRIS, QVÆ VVLGO

Conſilia vocantur, fragmenta.

CONSILIVM I.

SVMMARIA.

1 *Non eſt faciendum quod, vnde damnum alterius ſequi poteſt.*

2 *Malitiis iniquorum indulgendum non eſt.*

3 *Mercator an exceptionem non numeratæ pecuniæ opponere poſſit, vel non.*

4 *Damni occaſionem dans, videtur damnum dediſſe.*

5 *Dominium rerum obligatarum ex nominis emptione ad emptorem an tranſeat.*

6 *Teſtium officium eſt non reſpondere de iure, ſed iudicem potius de facto informare.*

7 *Teſtibus potius iudicantibus, quam teſtimonium ferentibus fides non adhibetur.*

8 *Teſtis deponens iudicando nihil probat.*

9 *Conſuetudo mercatorum etiam iniuſta attendi debet & excuſat à pœna.*

10 *Quando quid clam & ſecreto fit, inde fraus & dolus præſumitur.*

11 *Occultatio contra occultantem præſumptionem inducit.*

12 *Nomina debitorum, an emi & vendi poſſint. nu. 31.*

13 *Venditio nominis an recte contrahatur.*

14 *Qui cum alio contrahit, conditionem eius ſcire præſumitur.*

15 *Paria ſunt ſcire & ſcire debere & nolle ſcire.*

16 *In culpa eſſe dicitur tam is qui ſcire debuit, quam qui ſciuit.*

17 *Culpa imputari debet ei, qui remedio ſibi competenti non vtitur.*

18 *Nemo ſuam negligentiam ad alienam iniuriam referre debet.*

19 *Ei, qui cum obtinere poteſt, petere non curat, imputandum eſt.*

20 *Quis nam dicatur in culpa eſſe, vel non.*

21 *Conſuetudo aliorum quando aliquem à culpa excuſat.*

22 *Ignorantia tam diu præſumitur, donec ſcientia probetur.*

23 *Scientiæ probatio allegantiincumbit.*

24 *Quæ aliis iniuſſu facere poſſumus, ea etiã illis ignorantib. conceſſa nobis eſſe videntur.*

25 *Amor Chriſtia— omnibus prodeſſe debet, & nemini nocere.*

26 *Charitas ordinata à ſeipſo incipit, & ſæpius in vngue pedis amat quam aduerſarium in capitis vertice. numer. 27.*

28 *Tunica propior pallio.*

29 *Benefacere aliis indecorum eſt, & ſalutem propriam negligere, quod & ratio naturalis non ſuadet. numero 30.*

32 *Legiſtæ melius cognoſcunt, quid ſit æquitas, quam idiotæ mercatores.*

33 *Actus ex principali agentium intentione iudicari debet.*

34 *Quinam dicitur damnum facere, & quando.*

35 *Damnum ſentiens ex propria culpa ſua, illud ſentire non dicitur.*

36 *Ratio damni quando habenda eſt, vel non.*

37 *Exercitium actionis vtilis vel directæ, an ad emptorem tranſeat.*

38 *Conſuetudo eſt facti, & quæ ad eam probandam requiruntur.*

39 *Conſuetudinis probandæ requiſita quot & quænam.*

40 *Conſuetudo eſt difficilis probationis.*

41 *Emptio & venditio eſt contractus bonæ fidei.*

DEI OPT. MAX. AVXILIO.

DEr Fall darüber ein Rathſchlag begehret wird/ verhelt ſich folgender geſtalt. Es iſt W. K. von S. A. F vmb wahren bey einem Tauſch ſo er mit jhm auff Johannis Anno 96. zu S. gethan 1775. Gülden/ 27. Kreutzer ſchuldig worden/ welche er jhm auff Johannis Anno 97. bezahlen ſollen/ aber daran mehr nit dann 1000. Gülden entrichtet/ daß alſo daran noch 1775. Gülden/ 27 Kreutzer beſtehen: Dargegen iſt F. krafft zweyer vnterſchiedlichen Schuldverſchreybungen W K. 1202. Gülden 41. Kreutzer/ ſo er auff Johannis An. 97. vnd dann 1961. Gülden 30. Kreutzer/ ſo er auff Johannis 98. bezahlen ſollen/ ſchuldig geweſen.

Nach dem aber W. K. Herrn J. B vnd L den W. auch mit ſchulden verhafftet/ hat er inen zu jrer befriedigung vnder andern Schuldverſchreybungen ſolche des F. zwey Handſchrifft/ die eine auff 1202. Gülden 4 Kreutzer/ die andere auff 1961. Gülden 30. Kreutzer lautend/ verkaufft/ welches gleichwohl wie von F. vorgeben wird/ die Herrn W. jm verhalten/ vnd eher nicht dann in der Herbſtmeß Anno 97. als W K. zu S in der verhafft geweſen/ zuerkennen gegeben haben/ wie dann auch ermeldter K. jhm dem F. von verkauffung dieſer zweyen Handſchrifften, daß geringſte nit vermeldet/ ſondern als F ſeine vollige zahlung von dẽ K haben wollen/ fürgegeben hat: Warumb er auff die

zahlung ſo hart dringe / da er jm doch / nach inhalt ob-
bemelter zweyer Handſchrifften / mit einem abzuſehen-
lichen Reſt ſelbſt verhafftet ſey / daran er ſich in omnẽ
euentum erholen vnd bezahlet machen könne / dieweil
nun ſolche zwey Handſchrifften gleichwol vnwiſſend
des F. allbereit dem H. W. dazumahl verkaufft gewe-
ſen / ſo will ſich der F. zu bezahlung der reſtirenden 1775
Gülden 27. Kreutzer nit ſchuldig erkennen / auß vrſa-
chen dz die H. W jme dẽ F. die geſchehene verkauffũg
ſolcher zweyer Handſchrifften nit angezeiget / ſondern
verhalten / vnd da man jm dieſelbe zu wiſſen gemacht /
ſo hette er zeitlich genug bey dem K. vm̃ ſeine bezahlũg
anhalten könnẽ / dazu er aber an jetzo ſeinem fürgeben
nach / der geſtalt nicht kommen kan / ſondern als er vor
dem Rhat zu S. derenthalben beklaget / vnd von den
Herrn W. zur zahlung angehalten worden / hat er ar-
ticulos defenſionales & eliſiuos vbergebẽ / darinnen
er fürnemblich articuliret / man hette jm dieſe verkau-
ffung der zweyen handſchrifften anzeygen / vnd nit der
geſtalt verhalten ſollen / vnd da ſolchs geſchehẽ würde
er dem K. in d' Johan. Meß An. 97. länger nit gebor-
get / ſond'n mit mehrerm ernſt auf ſeine bezahlũg / auch
dieſelbe zweyffels ohn erlangt / od' je zum wenigſten ſol-
che 1775. fl. 27. Kr. von ſeinem debito per viá cõpen-
ſationis abgezogen haben / darzu er aber an jtzo ſolcher
geſtalt nit kom̃en könne / derowegẽ er befügt zu ſein ver-
meinet / ſolchen ſeinen reſt võ ſeinen dẽ H. W. verkauf-
ten Schuldbrieffen abzuziehen / wie er dann im ende
ſeiner defenſionaln zuerſtatten nit ſchuldig / ſond'n von
angeſtelter klag zu abſoluiren ſey / darwid' aber die H.
W. reclidendo Gerichtlich für vnd eyngebracht / daß
die Engelländer jhre inhabende Schuldbrieff pflegen
zuverkauffen / damit ſie keine gefar außſtehen dörffen /
dann auch ſolcher der Engelländer gebrauch / dem be-
klagten F nit verborgen geweſt noch ſein können: vnd
ob ſie wol jhme ſolche verkauffung vnder ſich vor dem
zahlũgs termin zu offenbahrn nit ſchuldig geweſen / dz
ſie dennoch jme dieſelbe An. 96 durch jre diener haben
anmelden laſſen: daher genugſam abzunehmen / daß
ſich F. mit keiner vnwiſſenheit zuentſchüldigẽ habe / vil
weniger ſich dißfalls eyniger compenſanõ gebrauchen
könne. Bey ſolcher wiederwertigkeit / vnd da kein theil
dem andern ſein begeren einreumen wil / wird an jtzo
gefragt: ob die H. Klägere den B. F anzuzeigen ſchul-
dig geweſen / dz ſeine zwey handſchrifftẽ võ W K inen
verkauffe? vor eins: vnd vor das ander / da ſolchs nit
geſchehen / ob ſich der F mit der ſchuldigen bezahlung
damit auffhalten / oder ſich derſelben erwehren / vñ ſich
alſo eines Abſolutori Vrtheyls getröſten könne?
Solche zwey fragen vermittelſt Göttlicher verleyhũg
zu reſoluiren / hat es bey der erſten anfänglich wol daß
anſehen / als wann die H. Klägere dem F ſolchen kauf
Contract zeitlichen genug zu offenbahrn ſchuldig ge-
weſen / vnd ſolches auß folgenden vrſachen.

Dann Erſtlich iſt es je billich / wir werden auch
von der Chriſtlichen Liebe dahin gewieſen / daß wir an-
dere Leut für ſchaden warnen ſollen / vnd da man den
B. F. zum wenigſten in vertrawẽ / vnd zu ſeiner nach-
richtung hette auiſiret / daß die Herrn Klägere ſeine
jhnen von dem K. verkauffte Brieff vnnd Siegel in-
händigt / ſo hette er ſich in künfftigen mit dem K. her-
nach celebrirten Contracten darnach richten / vnd al-
ſo vor Schaden hüten können / derowegen die Herrn
Klägere / wann ſie auch ſchon ſtricto iure darzu nicht
verbunden geweſen / beſſer daran gethan / wann ſie B.
ſolchen Kauff zeitlich hetten geoffenbahrt: cum non
1 ſit faciendum aliquid † etiamſi ſummo iure liceat,
ex quo alterius detrimentum ſequi poteſt : præ[illegible]
tim vbi æque commode indemnitati noſtræ alter
poſſumus conſulere: contrariumq; conantem de-
bet bonus & prudens iudex prohibere. *l. 2. § locum.*
de religioſ. & ſumpt. funer. l. ſi quis domum. in princip. lo-
cat. Neque enim eorum † malitiis indulgeri debet, 2
qui non aliud magis curant, quam vt, tametſi nihil
inde ſaturi, proximo officiant, *l. in fundo. §. conſtitui-*
mus, ff de rei vendic.

So iſt auch zwar vor das andere männiglich zu
gönnen / vt ſibi proſit, *l. 1. §. idem aiunt.* & ibi gloſ. *in*
verb habere. de aqua pluu. arcend. nec improbat ius ciui-
le eorum diligentiam & induſtriam, qui ſibi vigi[illegible]
l. qui autem §. ſciendum. ff quæ in fraud. cred. Es iſt aber ſol-
ches alſo zuverſtehẽ / ſo fern es ohne anderer Leut ſcha-
den vnd nachtheyl geſchicht / vnd denſelben jhre Ge-
rechtigkeit vnd nutzbarkeit dardurch nicht benommen
noch geſchmälert wird. Quod enim *in d. § idem aiunt.*
dicitur, *prodeſſe ſibi vnuſquiſque poteſt*, hanc habet ad-
mixtam micam ſalis: dum alii non noceat: Idem ha-
betur in *L. a §. quanquam autem eod. tit.* vbi vtilis a[illegible]o
ex eodem edicto illi datur, cuius factum ipſi prodeſ-
ſe poſſit: alteri vero non ſit nociturum: *& hoc* in-
quit, *æquitas ſuggerit etiamſi ſcripto iure deſtituamur*: het-
ten alſo die Herrn Klägere nicht allein auff ſich vnd
was jhnen daran zugienge: Sondern auch auff den
Beklagten vnd was demſelben in diſſimulando [illegible]oc
contractu venditionis abgienge / betrachten ſollen
Bevorauß weyl ſie vor das dritte beyderſeyts händler
ſein / inter quos etiam de iure communi, & non tan-
tum ex ſtatuto, æquitas obſeruari, & ſecundum eam
procedi, iuſq; potius ex æquo & bono reddi debet,
quam q̃ rigor iuris ſeruetur. Hnc in ſpecie & expreſ-
ſe deciduot Ang. *conſ. 198. & conſ.* 321. Bertrand. *conſil.*
363. *num.* 8. 9. 10. *libr.* 2. Alciat. *conſil.* 177. *num* 14. vbi
dicit quando agitur cum mercatoribus, ius red[illegible]tur
ex bono & æquo: & Thobias Non. *conſil.* 7[illegible] *num.* 6.
Ideoq; pœna *l. ſi quis maior. Cod. de tranſact.* cum ſit de
rigore iuris inter mercatores nõ obſeruatur, Thom.
Parpal. *in dict. l. ſi quis maior. num.* 79. Non. *dict. conſil.*
70. Item mercator † non poteſt opponere e[illegible]e- 3
ptionem non numeratæ pecuniæ, Iaſon *in l. qui pe[illegible]u-*
niam. num. 6. ſi cert. petat. Hette ſich demnach wohl ge-
bühret / were auch der natürlichen billigkeit faſt [illegible]her
bequem geweſen / wañ die Herrn Klägere den beklag-
ten F. ſolchen mit dem Engelländer / wegen verkauf-
fung der zweyen Handſchrifften / geſchloſſenen Con-
tract zum wenigſten im vertrawen hetten offenbaret /
vnd jhn dardurch für Schaden gewarnet / idq[illegible] æ-
quitate quæ coram iudicibus mercatorum [illegible]
ſcripto ſoneũq; rigore, attendenda eſt, Decia[illegible]
109 *& prima fronte nu. 54. vol. 2.* dieweyl ſonderli[illegible]
klager vor das vierdte eben das Tuch / vnd daß ma[illegible]
jhme ſolches gefährlich verhalten in ſchaden verleitet
vnd dem K. etliche Schulden / damit er jme verhafftet
geweſen / bezahlet / welche er doch wol compenſiren vnd
von ſeinem debito abziehen können / wann er gewuſt /
daß er mit verkauffung ſeiner Schuldverſchreybung
der geſtalt vmbgangen / vnd dieſelbe in des dri[illegible]ten
Hand geſtellt gehabt: derowegen er wohl vrſach hat /
ſich an den Herrn Klägern ſeines jme daher zuwach-
ſenden Intereſſe vñ ſchadens halben zuerholen. C[illegible]m
damnum hoc ſi non dolo, culpa tamen Acto[illegible]
patiatur: & is † qui occaſionem damni d[illegible] da- 4
mnum dediſſe videatur. *l. qui occidit. § in hac actione*
ff ad L. Aquil. l. prætor ait. in fin. ff. vi bon. rapt ob auch [illegible]
vor das fünffte etliche Zeugen bekundſchafften [illegible]

Herrn

Herrn Klägere ſolchs dem beklagten F. zu offenbahrn
auß dieſer vrſach nit ſchuldig geweſen/dieweyl ſolche
Handſchrifften zuverkaufft gut geweſen / vnd alſo bey
jnen geſtanden dem F. etwas davon zu ſagen oder nit/
ſo iſt doch ſolche dieſer Zeugen außſag nicht allein in
Rechten nirgends gegründet / ſondern auch denſel-
ben ſtracks vnd ex diametro zuwieder / darinnen ver-
5 ſehen / quod ex nominis † emtione dominiū rerum
obligatarum ad emtorem minime tranſeat, ſed ille
ad res debitas actione perſonali agere neceſſe ha-
beat, textus eſt expreſſus *in l. nomina*. & ibi Bald. C. *de
action. vel hered. vend.* Iſt ſich alſo auff dieſer Zeugē auß-
6 ſag nit zuverlaſſen/ cum illorum officium † non ſit
de iure reſpondere, ſed potius iudicem de facto in-
7 formare, Crauet. *conſ. 6. n. 123.* & teſtibus † potius iu-
dicantibus, quam teſtimonium ferentib. nulla fides
adhibenda ſit, *c. cum cauſam. de teſtib.* cum multis aliis,
quæ allegat Menoch. *conſ. 14. permulta erant. n. 4. lib. 4.*
8 Teſtis enim † deponens iudicando excedit notiſ-
ſimos terminos teſtis, & non probat: vt dicit Bartol.
in l. fin. C. de vſur. So ſind auch vor das ſechſte / etlicher
Zeugen außſag dahin gerichtet/daß ſie es dem Kauff-
manns gebrauch nach dafür halten/man ſolte dem F.
ſolchen kauff nit verſchwiegen/ſondern es jm zu ſeiner
nachrichtung offenbahret haben/welcher Kauffmans
gebrauch billich zwiſchen dieſen beyden parthey̅ hette
9 in acht genommen werden ſollen. Cum † conſuetudo
mercatorum attendi debeat, etiamſi iniuſta ſit, quia
excuſat à pœna. Maur. *conſ. 12. n. 1. 2 tom 2* Vnd iſt
vor daß ſiebende ſehr verdächtig/dz W. K. vnd die H.
Klägere dieſen kauff in ſo groſſer ſtill vnd geheym für
dem beklagten gehaltē haben: ex eo enim, quod quid
10 clam & † ſecretò fit, præſumitur fraus & dolus, per
multa quæ allegat Tiraq *in præfat. de retract. convent. n.
13. 14.* vbi multis confirmat, eos, qui clam aliquid fa-
ciunt, habere malā fidē, nec ignorantiā aut errorem
allegare poſſe. adeo, vt nec ſexus, nec neceſſitas eos à
11 clandeſtinis actib. excuſet, & quod occultatio † in-
ducat præſumtionem contra occultantem, tradit et-
iam Crauet. *conſ. 178 viſo proceſſu. num 5.*

Auß jetzt angezeygten vrſachen hat es anfänglich
wohl daß anſehen / als ſolte bey dieſer erſten Fragen
wieder die Herrn Kläger zuerkennen/vnd ſie ſchuldig
geweſen ſeyn / dem F. dieſen geſchehenen transport
ſeiner zweyen Handſchrifft wiſſend zu machen: Jch
halte es aber eygentlich darfür / daß die Herren Klä-
gere der geſtalt mit W. K. zu contrahiren / vnnd jhm
vnder andern Schuldverſchreibungen / auch dieſe
des F. zwey obligationes abzukauffen wohl befügt /
vnd ſolchen Contract dem F. zu offenbahren nit ſchul-
dig geweſen ſeyn/ vnd ſolches auß folgenden Vrſa-
chen.

12 Erſtlichen iſt kein zweiffel quod nomina † emi &
vendi poſſint *tot. tit. C. de hære. l. vel act. vend.* Modeſtin.
Piſtor. q. 97. ſonderlich aber vn in ſpecie, vel in termi-
nis, vt dici ſolet terminantib. iſt vnlaugbarens Rech-
13 tens: quod nominis venditio † etiam ignorante vel
inuito eo aduerſus quem actiones mandantur, rectè
contrahatur. *l. nomina C. d. t.* vbi Bald. & Sal. tradunt,
actionem poſſe cedi, etiam inuito & ignorante de-
bitore. So iſt auch vor diß ander der Engelländer ge-
brauch/vnd dz ſie irer Schuldner obligationes zu ver-
kauffen pflegen/ vō den H. Klägern genugſam erwie-
ſen/iſt auch vnvonnöhten der Zeugen außſag/welche
ſolchen gebrauch bekundſchafften weitläufftig anhero
zu wiederholen. Jſt nun dem alſo/wie es dan dem ver-
führten Beweyß zu wieder/nit verneynet werden kan.
So hats im der F. ſelbſten zu imputiren / daß er mit ſol-
chen Leuten contrahiret/welche ihrem gebrauch nach /
ſeine von jhm empfangene Handſchrifften nit bey ſich
zubehaltē/ ſondern auff andere Leute zu transportiren
oder zuverkauffen pflegen: qui enim cū alio † contra- 14
hit præſumitur ſcire conditionem & omnes qualita-
tes, tam eius cum quo contrahit, quā rei de qua con-
trahit *l. pen. ad Maced. l. ſi Titius* vbi gl. *in verb. ætatis ff. de
fideiuſ.* & not. Bald. per illum tex. *in l. incivile. C. de furt.*
cum aliis quæ allegat Decian. *conſ. 124. poſt abſolutū n.
19. vol. 3.* vnd kan ſich dißfalls mit keiner vnwiſſenheit
entſchüldigen / dieweil er je gewuſt / oder billich wiſſen
ſollen: wer die Leute vnd wz jre gelegenheit ſeye/mit de-
nen er der geſtalt contrahiret: cum paria ſint ſcire, &
ſcire † debere, & nolle ſcire, per ea quæ allegat Tiraq. 15
de retract. lignag. §. 12. gl. 1. n. 9 & eum in culpa ſit, qui ſci-
re † debuit, quam qui ſciuit. Idem Tiraq. *ibid. ad fi. tit.* 16
nu. 41. So hat auch der Beklagte vor dz dritte / wohl
vrſach gehabt bey ſolcher gelegēheit ſeines Creditorn/
des K. nachzufragen/wer ſeine Schuldverſchreibung
inhändig habe: dann ihme vnverborgen geweſen/wie
es die Engelländer mit ſolchen obligationib. zuhalten
pflegen/daher er dann ſeiner Sachen ſo viel deſto beſ-
ſer rathſchaffen können vnd ſollen/ hat er nun ſolches
vnterlaſſen/ vnnd iſt jhm daher etwas wiederwertiges
begegnet/ ſo hat er ſolchen ſchaden nit zwar bey Klä-
gern zu ſuchen/ſondern jme ſelbſten zu zumeſſen/ cum
culpa imputetur † ei, qui remedio ſibi competenti 17
non vtitur, imo etiam dolus tunc imputatur, per ea
quæ allegat Crauet *conſ. 18. num. 10.* & nemo debeat
negligentiam ſuam ad † alienam iniuriam referre. *l.* 18
Imperatores. in princ. ff. de tranſact. & qui quaſi rem ſuam
neglexit, nulli querelæ eſt ſubiectus, *l. ſi quid. § ſuſtu
autem. de petit. hered.* Faciunt ea quę tradit Decian. *conſ.
5. & prima fronte. nu. 99. vol. 2.* vbi dicit imputandum
eſſe † ei, qui cum poſſet obtinere, non curauit pete- 19
re. Sonderlich aber hat jm obgelegen bey dieſer ſeiner
ſachen ſolchen fleiß anzuwenden / welcher in derglei-
chen fällen von anderen fleiſſigen Handelsleuten an-
gewendet wird: Is enim qui † facit quod alii ſoliti ſunt 20
facere, non dicitur in culpa. Bartol. *in l. ſi pignore.* ar-
gumento illius textus *de pignor. act. l. qui ſi. fugitiuum. §.
apud Labeonem de ædil. edict.* & quod conſuetudo alio-
rum † excuſet quem à culpa, ſi fecit quod & alii ſoli- 21
ti ſunt facere, tradit Angel *conſil. 12. col. 1.* vnd hat be-
klagter daßmahl/ wie jm W. K. die tauſend Gülden
erleget / gute gelegenheit / auch wohl vrſach gehabt /
bey jm nachzufragen/ob er ſeine im gegebene Schuld-
bekantnuß noch inhändig / oder andern Leuten ver-
kauffet habe/welches aber von jhm nicht abſque cul-
pa verblieben iſt / quæ quidem culpa imputatur ipſi
non cogitanti, quod facile euenire poterat, Crauet.
conſil. 170. proponitur in facto. num. 11. So iſt auch vor
daß vierdte den Herrn Klägern vnbewuſt geweſen /
daß W. K. dem Beklagten mit Schulden verhaff-
tet/ vnd wann man ſchon ſagen wolte / ſie haben da-
von wiſſenſchafft gehabt / ſo iſt doch die vermuhtung
in contrarium, cum regulariter ignorantia † tam 22
diu præſumatur, donec probetur ſcientia. *c. præſu-
mitur. de reg. iur. in 6. l. verius. de probation.* late Decian.
conſil. 93. circa primum. num 92. volum. 2. in factis præ-
ſertim alienis, in quibus non quidem ſcientia, ſed
potius error vel ignorantia præſumitur *l. fin. pro ſuo. l.
pen. C. qui milit. poſſ.* ideoq; probatio † ſcientiæ ei, qui 23
ipſam allegat, omnino incūbit *d. l. verius.* late Maſcar.
de prob. vol. 2 con. lu. 8-9. Vnd hat für daß fünffte mit
dieſen zweyen Schuldverſchreibungen ſolche gelegen-

 heit/

heit daß die H. Klåger ihres Verkauffers daran ha-
bendes Recht / durch den geſchloſſenen Contract an
ſich gebracht haben / vnd wolberechtiget geweſen ſind/
mit demſelben auch ohne vorwiſſen des Beklagten
24 ihrem gefallen nach zugebåhren. Cum ea quæ inui-
tis † aliis facere poſſumus, molto magis illis igno-
rantibus, nobis conceſſa ſint. *l. qui poteſt. de regul. iur.*
vnd ob ſie wohl wieder iren willen nit gedrungen wer-
den kônnen/dem Beklagten etwas von ſolchem kauff
zu offenbahren: So haben ſie dannoch vor das ſech-
ſte / in omnem euentum, vnd zu allem vberfluß/ jme
denſelben durch dritte Perſonen auiſiren laſſen / wie
ſolches in jhren exceptionibus, & reſpectiue proba-
tionibus, ſo bey denen mir zugeſtelten Acten f. 169.
170. zubefinden ſeyn/ genugſam deduciret worden iſt/
wie kann er dann diß falls einige vnwiſſenheit allegi-
ren/ vnnd vnter dieſem geſuchten ſchejn den H. Klå-
gern das jhre vorenthalten. Auß dieſen angezeygten
vrſachen ſchlieſſe ich dahin / daß die Herren Klågere
dem Beklagten ſolchen Contract / dardurch ſie ſeine
zwey obligationes kåufflich an ſich gebracht, anzuzey-
gen nicht ſchuldig geweſen: Vnd dann daß zum an-
dern/ der Beklagte dieſer ſeiner exception vngeachtet/
die ſchüldige bezahlung den H. Klågern zu leyſten/bil-
lich angehalten werde.

Dieſem beſchluß iſt nun nicht zuwieder/ wz hierbey
pro ratione dubitandi angezogen worden: Dann wz
25 erſtlichen von der Chriſtlichen Liebe erinnert/& qood
prodeſſe debeamus † omnibus, nocere vero nemi-
ni, iſt an jhm ſelbſten vnlaugbar / vnd in ſuis terminis
nicht vnrecht: Es bekundſchaffen aber die Zeugen, dz
es in handelsſachen alſo pflegt zuzugehen / daß ein je-
der mehr auff ſich / dann auff andere ſehe / vnd wer-
den die abgehörte Zeugen/ welche eytel Håndler ſind /
ohn allen zweyffel am beſten wiſſen/ ob in Handelsſa-
chen/ſolche Chriſtliche Liebe allezeit admittiret werde/
ſonſten wird es in Rechten darfür gehalten/quod or-
26 dinata † charitas à ſeipſo incipiat, *l. præſes.* & ibi Bald.
& Salycet. *Cod. de ſeruit. & aqu.* vnde Butrigar. *in c. ad
audientiam. n. 9. de Eccleſ. ædif.* Non ſunt, inquit, ſitienti-
bus meis agris irrigandi alii, & quod ordinata chari-
27 tas † plus ſe amet in vngue pedis, quam aduerſarium
in vertice capitis, tradit Crauet. *conſ. 6. nu. 25.* Tiraq. *de
retract. lignag.* §. 1. *gl.* 9. *n.* 30. vbi illud Athenæi allegat,
Genu ſura propius, & Plauti in Trinummo, *Tunica propior
28 pallio* † *eſt.* Decian. *conſ. 93. circa primum. num. 113. vol. 2.*
vbi allegat gloſ. *in c. ſi Romanorum. 19. diſtinct.* quę dicit
29 abſurdum eſſe aliis † benefacere & ſalute propriam
negligere: pro qoo eſt textus notab. *in c. niſi. de auct. &
vſu pallii.* facit hoc ea quæ tradit Menoch. *conſ. 221. n. 8.*
30 *vol. 3.* ibi æquitas naturalis † non ſuadet, ꝙ qois ſua
induſtria non ſibi, ſed aliis proſit, vnd ob wohl etzliche
auß den Zeugen dafür halten / man hette dieſen Con-
tract dē Beklagten nit verhalten ſollen/ſo iſt doch hier-
oben angezeygt/ dz im Rechten diß falls ein anders vñ
zwar dieſes verordnet: quod nomina vendi poſſint et
31 ignorante † debitore. Solche deciſio iuris iſt d' Zeu-
gen beduncken weyt vor zuziehen/ cum Legiſtę melius
32 cognoſcant † quid ſit æquitas, quam idiotæ merca-
tores. Paul. de Caſtr. *in l. 1. n. 9. de iuſt. & iur.*

Daß zum andern/dem Beklagten per illam diſſi-
mulationē actorum nachtheil zugezogen werden ſein
ſol: wird daher abgelehnet/ dz der H. Klåger meynũg
nit dahin angeſehen geweſen/ Beklagtē zubenachthei-
ligen/ſondn ſich jres kauffs zu halten/ vñ den zahlũgs
termin zuerwarten: auff dieſe ire intention iſt fürnem-
lich zu ſehen/nit aber wz dem Beklagten daher ex inci-
denti hat begegnen kônnen. cum actus † iudicetur ex 33
principali intentione agentium. p multa quę allegat
Tiraq. *de retract. lignag.* § 30 *gl.* 1. *n.* 4. vñ haben ſie doch
den Beklagten zu allem vberfluß durch jre Leute dieſes
verkauffs erinnern laſſen, vñ alſo ein mehrers gethan /
dann ſie zu thun ſchuldig geweſen ſind / wie kan dann
mit grunde vnd beſtand geſaget werden / dz Beklagter
durch die H. Klågere benachtheiliget worden ſey?

Was zum dritten / de æquitate inter mercatores
obſeruari ſolita allegiret worden/bedarff auch keines
weitleufftigen wiederlegens / dann von Klågern ein
mehrers nit begehret wird/dann wz recht vñ billich iſt.
Nun were aber die gröſte vnbilligkeit / wann Klågern
das jenige / wz ſie mit gutem titel vnd glauben kauffs-
weiſe an ſich gebracht / entzogen / oder zum wenigſten
vorenthalten werden ſolte / welche ſich weder gegen
handels/noch andern ehrlichen Leuten verantworten
låſt / vnnd hette Beklagter wohl gefiſchet / wann er
Klågere nit bezahlen dörffte / vnd doch ſeinē Schuld-
ner dem K. noch zu mahnen/vnd ſeine Schulden bey
jhm einzubringen hette.

Das nun zum vierdten der Beklagte durch hin-
derhaltung dieſes Contracts/vnd alſo durch verurſa-
chunge der H. Klåger in ſchaden gerahten ſeye / ſol-
ches iſt noch zur zeit nit außgeführet. Vnd dieweil die
Herrn Klåger bey dieſer ſach ein mehrers nit gethan /
dann deſſen ſie befugt geweſen: So kan man auch
keines ſchadens ſich an jhnen erholen. Cum † nemo 34
damnum faciat, niſi qui id facit, quod facere ius nō
habet. *l. nemo. de reg. iur.* Aber B. hat es auff alle fälle
jhme ſelbſten zuzumeſſen/daß er in dieſer ſeiner ſachen
ſich beſſerer vorſichtigkeit nicht gebraucht hat. Vnnd
heiſt in ſolchem fall/quod quis ex culpa ſua damnum
† ſentit, non intelligitur damnum ſentire. *l. quod quis.* 35
de reg. iur. & quod damni † ratio nō habeatur, qood 36
culpa eius acceptum eſt, qui id deſſet, tradit Crauet.
conſ. 1. pro genero, etſi abunde ſatis n. 87. vol. 2.

Daß zum fünfften / dominium rerum obligata-
rum ex venditione nominis auff die H. Klågere nit
transferiret worden ſey/iſt an jm ſelbſt auch war/ dar-
gegen aber vnlaugbar/quod vtilis, † vel etiam dire- 37
ctæ actionis exercitium ad emtorem tranſeat. Paol.
de Caſtr. *in d. l. ex nomine.*

So iſt auch der zum ſechſten angezogene Kauff-
mans gebrauch vor dē Zeugen zwar angedeutet / aber
im geringſten nit erwieſen. Ja es iſt auch nit darauff
articuliret / welches nothwendig hette geſchehen müſ-
ſen / wann der Iudex darauff in iudicando ſehen ſol-
len / cum conſuetudo † facti ſit, ideoq; probari de- 38
beat, & ad eam probandam plura copulatiue requi-
rantur, de quibus Menoch. *conſ. 187. ardua & maxime
controuerſa. n. 57. 58. lib. 2.* vbi ſex † requiſita probandę 39
conſuetudinis recenſet. Et quod conſuetudo † ſit 40
tam difficilis probationis, vt fere reputetur impoſſi-
bilis, tradit Fr. ne. ſ. Viu. *part. 2. deciſ. 226.* zugeſchwey-
gen daß die Zeugen in viel gröſſerer anzahl vor die H.
Klågere außſagen / daß ſie nemblich dem B. dieſen
kauff anzumelden nit ſchuldig geweſen.

So hat auch die zum ſiebenden angezogene occul-
tatio in dieſem fall / da es bey der Klåger guten willen
geſtanden / dem Beklagten oder jemandt anders von
dieſem kauff/ante ſolutionis terminum et-
was zu offenbahren nit ſtat/ ſondern die darzu allegir-
te iura reden de illicitis, aut iis quæ ſucceſſu temporis quocunque modo pro illicitis haberi poſſint.
Welches aber de contractibus bonæ fidei, qualis eſt
emtio † & venditio, nit geſaget werden kan. Dann in 41
dieſer

dieſer Rhatſchlag den Rechten / vnd denen mir vberſchickten Acten gemäß ſey / Bekenne ich A. S. ꝛc.

CONSILIVM II.

SVMMARIA.

1 Superioritas eſt ſublimioris imperii & ſummi dominatus ſymbolum.
2 Princeps in territorio ſuo omnimodam iuriſdictionem exercere poteſt.
3 Principi omnis poteſtas permiſſa eſt, & cur.
4 Princeps in ſuo territorio dicitur Imperator.
5 Comes in ſuo comitatu tantum poteſt, quantum Imperator in Imperio: diciturq; in eo Princeps. nu. 6.
7 Princeps quicquid vult, lex eſt.
8 Habens territorium limitatum ab antiquo, fundatus eſſe dicitur de iure communi intra eiuſdem metas, in qualibet eius parte.
9 Ius ſingulare in conſequentiam produci non debet.
10 Finis iuſtitiæ diſtributiuæ & commutatiuæ eſt æqualitas.
11 Magiſtratus relatiue dicitur, ſicut pater.
12 Subditi obligati ſunt bene obedire.
13 Magiſtratus eſt obligatus bene imperare.
14 Tranſactio ſuper lite ficta non valet.
15 Tutoris tranſactio quando locum habet, & quando non.
16 Interdictum prætoris, quod quiſq; iuris, cur introductum eſt, & quomodo ſeruandum. nu. 17.
18 De nouo emergentia, nouo remedio indigent.
19 Qualibet diſpoſitio quomodo intelligi debet.
20 Extenſio fieri debet in pœnalibus & odioſis, & quomodo: item in exorbitantibus, & cur nu. 22.
21 Cauſa exhæredandi liberos, quot & quænam.
23 Priuilegia perſonas non egrediuntur.
24 Princeps præceſſor ſucceſſorem nequit obligare, & in quibus.
25 Conſtantia Michaelis Hoſpitalis Francorum Cancellarii laudatur.
26 Quæ contra leges & vtilitatem publicam à priuatis extorquentur, ea odio digna ſunt, non gratia.
27 Inter bonos vinculis obligationum arctiorum vti vix decet.
28 Nemo ſibi ipſi imperare poteſt, alius bene poteſt.
29 Obligatio à voluntate promittentis ſtatum capiens, non valet.
30 Quilibet ſibi prodeſſe debet, & alteri non nocere.
31 Ratio naturalis non eſt monitor fallax. à na[illegible] nobis inſitus, & in omni humano negotio [illegible]endus, teſte Cicerone.
32 Ratio naturalis eſt fons totius iuris. [illegible]
33 Collecta in ſignum domini & [illegible] præſtantur.
34 Impoſitione onerum ceſſa[illegible] ſubiectio. Idem operatur propoſitum in p[illegible], quod oppoſitum in oppoſito.
35 Cauſa priuilegii auferendi, quando in perſona Principis ſubeſſe dicitur.
36 Principis voluntas inſtar cauſæ obtinet.
37 Princeps priuilegium ſimplex, ſubdito conceſſum, etiam ſine cauſa reuocare poteſt.
38 Quale priuilegium in contractum tranſire poteſt.
39 Princeps conuentionibus ſuis naturali obligatione tenetur.
40 Naturalis obligatio actionem non parit, ſed ſolo vinculo æquitatis ſuſtinetur. nu. 41.
42 Mulier ſola abſq; viro parere nequit.
43 Vigeſima pars hæreditatum & legatorum in militare ærarium relata, à Cæſare Auguſto inſtituta.
44 Liberi dicuntur retinere, non adire hæreditatem, vnde domeſtici hæredes vocati.
45 Filius patri ſuccedens ad decimæ ſolutionem non obligatur.
46 Hæreditas liberorum parentibus non ita debetur, vt parentum liberis, & cur.
47 Afflicto non dari debet afflictio.
48 Pater & filius vna perſona eſſe cenſentur.
49 Dictio, keinerley wege / vel nullo quouis modo, eſt excluſiua.
50 Dictiones, quouis modo, quomodocunq;, ſunt generales, & impropriè ſumuntur.
51 Dictio, quomodolibet, eſt omnium modorum diſtributiua.
52 Verba vniuerſalia priuilegiis inſerta, cuiuſnam ſunt naturæ.
53 Voluntas conſtans debet eſſe in Principe, tanquam fonte fidei. num. 76.
54 Princeps debet eſſe immobilis, ſicut lapis angularis.
55 Præſumtio iuris & de iure nullam probationem in contrarium admittit.
56 Veritas in ore Principis firmior eſſe debet.
57 Conuentiones cum Principe factæ, dicuntur eſſe bonæ fidei.
58 Priuilegium pecunia conceſſum in contractum tranſit.
59 Remuneratorium priuilegium eſt irreuocabile.
60 Correlatiuorum idem eſt iudicium.
61 Quod in vno diſpoſitum eſt, id in alio etiam diſpoſitum eſſe cenſetur.
62 Præſcriptio a quo tempore incipit.
63 Ad libertatem præſcribendam quodnam tempus requiritur.
64 Libertas tanquam fauorabilis, facilius præſcribitur, quam ſeruitus.
65 A quo conſenſus petitur, is dominus rei præſumitur.
66 Princeps pactis conuentis æque ac priuati, obligatur, & promiſſa ſeruare tenetur. nu. 67.
68 Nihil naturæ tam conſentaneum eſt, quam promiſſa ſeruare.
69 Illud denegare non debemus, quod denegare abhorremus.
70 Incolatus vnicuique liber eſſe debet, & nuda voluntate mutari poteſt.
71 Argumentum à multo magis, in iure eſt validum.
72 Lucri odor ex qualibet re bonus dicitur.
73 Fortuna eſt bellum inuiſibile.
74 Quod nomen habet, illud & nominis effectum habere dicitur.
75 Princeps dicitur fons iuſtitiæ.
77 Deus ipſe ex conuentione obligari dicitur.
78 Contractus cum Principe celebratus vim legis habet.
79 Habens ius territorii, dicitur habere exercitium iuriſdictionis.
80 Proprietate fundorum appellatione territorii non continentur.
81 Territorium & proprietas dicuntur ſeparata & diuerſa.
82 Totum ad ſe partem trahit, ſed non econtra.
83 Nemo alterius onera portare cogitur.
84 Tranſactio de quorum contractuum numero eſſe cenſetur.
85 Nulla fit extenſio de perſona ad perſonam.
86 Quæ Collecta imponantur perſonis, & quæ rebus.
87 Diſtinctio quænam inter ordinaria tributa & impoſitiones onerum extraordinariorum.
88 Non detrectat bene obligare, qui bene ſoluere cupit.

89 *Obligatio eiuſdem eſt natura, iuris & conuentio.*
90 *Obligatio inter Principem & ſubditum ciuilis oritur.*

DEI OPT. MAX. AVXILIO.

DEr Fall darüber ein Rathſchlag begehret wird/verhelt ſich folgender geſtalt: Es hat ein L.F.R.J. in ſeinem F. die L.F. Obrigkeit vnd Landſaſſerey von vnfürdencklichen Jahren hergebracht/ vnd hat ſein vnderworffne Landſchafft dreyerley Landſtänd/ als nemblich einen von Prælaten vnnd Stifften/ den andern von Grauen/Freyen/Ritter vnd vom Adel/ vnd den dritten von Städt vnd Märckten/ welche drey Landſtänd einem jeden angehenden Erbherrn vnd L.F. daß Homagium vnd Erbhuld läiſten/ der geſtalt daß entgegen der angehende L. F. dieſer ſeiner Landſchafft jre habende Priuilegien vnd Freyheiten confirmiret vnd beſtettiget/ in maſſen dann ebenfalls von jtzigen regierenden Erdherrn vnd L. F. beſchehen: ſo pflegen jetzt ermelte Landſtänd/ auch jtzt gedachte der Landſchaffe priuilegien vnd freyheiten/von den regierenden Röm. Käyſern vnd Königen im Reich confirmiren zu laſſen/wie dann auch jtzige Röm. Käyſ. M. ſolche Landtſchafftiſche priuilegien vnnd freyheiten/ confirmiret vnd beſtetiget in dieſen priuilegien vnnd freyheiten/ ſo dieſe Landſchaffe von jhren L. F. durch dienſt/ darſtreckung jres vermügens/ Leib/ Gut/vnd Bluts/wie die wort lauten von vnfürdencklichen Jahren hero erlanget vnnd zu wegen gebracht/ ſind vnder andern dieſe nachfolgende Articul vnd clauſulæ mit dieſen formaliſchen worten/wie die hernach geſchrieben ſtehen/inſerirt vnd begriffen.

Wir gehäyſſen auch in/für vns vnd für vnſer Erben/wenn man an die ſteur ſtehet vnd zugreiffet/ dz wir ſie vnd ihr Erben fürbaß ewiglich ſamentlicher käuffe vnd ſteur ledig ſagen/vnd dz ſie vnd ire Erben von vns vnd vnſern Erben die gnad/die wir jn gethan haben/ als oben iſt verſchrieben/ewiglich ſtet halten.

Vnd dauon verheiſſen vnnd verſprechen wir/ für vns/für vnſere Erbē/vnd für all vnſer nachkommen/ bey vnſerm Eyd vnd Trewen/daß wir ſie/jhre Erben/ vnd all ire nachkommen alle anſprach pet/ forderūg/ heimlicher oder öffentlicher/ von vns/ vnſern Erben/ vnſern Amptleutē/ob von anders jemand mit gewalt/ mit bitt/oder mit recht/ keiner gemeinen ſteur vō allerley Hab vnd Gut/wie man dz möcht genennen/ noch mit keinen ſachen/ wie man die finden oder erdencken möchte/nimmermehr gebieten noch beſchwerē/ wann ſie der fürbaß frey/ledig vnd ſicher ſollen ſein/ewiglich ohn alles geſehrde.

Vnd geheiſſen vnd verſprechen auch/ für vns vnd vnſer Erben/für alle vnſere nachkommen bey vnſerm Eyd vnd Trewen/dz ſie/jre Erben/ vnd alle jhre nachkommē aller anſprach/ pet vnd foderung/ heimlicher vnd offentlicher von vns/vnſern Erbē/vnſern Amptleuten/oder von anders jemand mit gewalt/ oder mit bit/ keiner vngewohnlichen gemeinē ſteur von allerley Hab vnd Gut/wie mā dz nennen mocht/noch mit keinen ſachen/wie man die findet oder erdencken möchte/ nim̄ermehr gebietē noch beſchwerē ſollen/vnd ſie d fürbaß ledig frey vn ſicher ſagē/ewiglich ohn alle geſährd.

Wir geheiſſen auch in vnd verſprechen für vns/für vnſer Brüder/für vnſer Erbē/vnd für all vnſer nachkommen/bey vnſern Eyden vnd Trewē/dz wir ſie/jhre Erben/vnd all jre nachkommen aller anſprach/ gebot/ forderung/ heimblich oder öffentlich von vns/ vnſern Erben/vnſern Amptleuten/oder von anders jemand mit gewalt/mit bitt/ mit recht/ ob ohn recht/keiner gemeinen ſteur von allerley Haab vnd Gut/ wie man dz nennen möchte/noch mit keinen ſachē/ wie man die erfinden vnd erdencken möcht/ nimmermehr gebieten noch beſchweren ſollen/ vnd ſie dero für baß ledig/ frey vnd ſicher ſollen ſein/ewiglich ohn alles geſehrde.

Daß wir Edel vnnd Vnedel/ Reiche vnd Arme/ Stätt vnd Märckt in vnſerm Lande nicht mehr bitten ſollen vmb kein ſteur/ wann ſie vns der mitheilung nit mehr ſchuldig noch gebunden ſind zugeben/ weder mit gewalt noch mit gewaltiger bit/ noch von keinerley ſachen wegen/vnd wie es darwieder erdacht oder erfunden möcht werdē/ dz ſoll alles von vns/ vnſern Erben vnd nachkommen/vnd allē vnſern Amptleutē/ die jtzo ſind/oder noch fürbaß werdē/kein krafft nichten habē.

Auch verheiſſen wir jn mit vnſern Gnaden Eyden vnd getrewē/dz wir Edel vnd Vnedel/Reich vñ Arm/ Städt vnd Märckt in vnſerm Lande/ nie mehr bitten ſollen vmb kein ſteur/ wann ſie vns d mittheilung nit mehr ſchuldig noch gebundē ſind zugeben/ weder mit gewalt noch mit gewaltiger bit/ noch von keinerley ſachen wegen/vnd wie es darwieder erdacht vñ erfunden möcht werden/dz ſoll alles von vnſern Erbē vnd nachkommen/ vnd von allen vnſern Amptleutē die jtzunde ſind/oder fürbaß werden/ kein krafft nicht haben.

Wir ſolln auch in dem vorgeſchriebenen vnſerm Land kein Viehſteur/vrbar ſteur/noch kein vngerechte ſteur noch pet/nimmermehr nehmen od anlegē/ vnd ſollen ſie darumb nit bitten/noch an ſie begehrē in kein weiß/als ſie auch deß von vnſern fordern vnd vergangener Herrſchafft gut brieff habend.

Wir bekenne auch/ dz wir vnd vnſer Erbē nun fürbaß ewiglich in vnſern Landen keinerley vngeld/ſteur/ noch keinerley and vngewōliche newūg noch auffſatz/ nit auffſetzen/fordern noch machē ſollen/in kein weiß.

Darzu ſollen wir auch auff di vorgenan Land vnd Leute/dz vns mitheilūg angefallē iſt/als vorgeſchrieben iſt/kein Viehſteur/kein vrbarſteur/ kein vngerechte ſteur/kein vngeld noch kein forderung nimmermehr anlegen noch von jnen begerē in kein weiß/ als ſie deß von vnſern fordern vnd vergangenen Herrſchafften/ vnd von vns gut brieff habend.

Vnd darneben ſo verſprechen wir jhn mit V.F.G. vnd Trewen/für vns/ vnſer Erbē vnd nachkommen/ dz wir hinfürder/noch niemand von vnſern/ kein ſteur von jnen nimmermehr nehmen ſollen noch wollen.

Darzu ſollen vnd wollen wir all vnſer Erbē/nachkommen noch jemand von vnſert wegen/ die vorgenanten vnſer lieb getrewen jhre Erben vnd nachkommen/gemeinlich noch beſonder fürbaß nim̄ermehr beſchweren von jnen nehmen/ noch an ſie begehren/ keinerley ſteur/ſchatzung/noch forderūg/ wie die genant mag ſein/wieder jr vorgenandte brieff/ gnad vnd freyheit/die ſie von vns vnd allen vnſern fordern vnd vergangnen Herrſchafften habend/ in kein weiß vber die allē gewohnlichen ſteur/nutz/gild/ zoll/maut/ gericht/ fäll/rent/vnd dienſt/ die wir von alter Rechts wegen/ von vnſern obgenandten Herrſchafften vnd Hertzogthumben haben/ auff dem Land vnd in den Städten.

Vnd darumb ſo verſprechen wir jhn mit V.F.G. vnd Trewen/für vns/vnſer Erben vnd nachkommen/ das wir hinfür/ noch niemand von vnſernt wege kein ſteur von jnen nim̄ermehr nehmen ſollen noch wollen.

Darzu ſollen vnd wollen wir/ all vnſer Erben vnd nachkommen/noch jemand von vnſern wege die vorgenandten vnſer lieb vnd trew/ jhre Erben vnd nachkommen

kommē gemeiniglich noch beſonder / fürbaß nimmermehr beſchweren / von in fordern / nehmen / noch an ſie begehren / keinerley ſteur / ſchatzung / vngelt noch forderung / noch keinerley anderer vngewohnlicher newüg noch auffſatz / nit auffſetzen / fordern noch machē ſollen noch wollen / in kein weiß / wie die genandt mag ſeyn.

Vnd darumb ſo verſprechen wir ihnen mit V. F. G vnd trewen / für vns / vnſer Erben vnd nachkommen / daß wir hinfür / noch niemand von vnſern wegen / kein ſteur von jhnen nehmen nimmermer ſollen noch wollen.

Darzu ſollen vnd wöllen wir / all vnſer Erben vnd nachkommen / noch jemandt von vnſeren wegen / kein ſolch bet / ſteur / ſchatzung / noch forderung / wie die genand mag ſein / wieder die noch ihr / vorgenent brieff / gnade vñ freyheit / die ſie von vns / vnſern fordern / vnd allen vergangenen Herrſchafften haben / nicht bitten / begehren noch nehmen / in kein weiß.

Wir geheiſſen vnnd verſprechen auch für vns / all vnſer Erben vnd nachkommen / bey vnſern würden vnd trewen / daß wir ſie all jre Erben vnd nachkom̄en / füran keiner ſteur von keinem gut / wie man dz genennen oder erſinden möchte nimmermehr begehren / bitten / nehmen noch beſchweren ſollen noch wollen / vnd ſie ſollen der füran frey vnd ledig ſeyn vnd bleibē ewiglich / ohn alles geferde.

Die Articul vnd clauſulæ ſind in vnterſchiedlichen dieſer Landſchafft priuilegien vnd freyheiten / wie obuerſtanden begrieffen.

Ob dann nun wol dieſe Landſchafft / krafft jetzt ermelter Articul vnd Clauſuln von allerley ſteuren priuilegiert vnd befreyet / ſo tregt ſich doch mehrmahlen zu / daß die drey Landſtände / wann ſie von jrem Herrn vnd L. F. auff einen Landtag erfordert vnd beſchrieben worden / demſelben jrem Herrn auß gutwilligkeit vnd jhren priuilegien vnfürgriffen / ein gewiſſe Summa gelds / vnd zu erlangung derſelbē ein oder mehr gewiſſe benante ſteuren oder auffſchläg / auff gewiſſe vnd beſtimpte jahr vnterthänigſt einwilligen / auch als dann aus jrē ſelbs mittel der dreyen Landſtändē etliche deputieren vnd verordnen / die dieſe ſteuren vnd Auffſchläg einbringen / vnd dahin ſie verwilliget worden / anwenden / vnd pflegt jederzeit der L. F. darauff der Lādſchafft entgegen ein ſchadloßverſchreibung zugeben / deß vngefehrlichen inhalts / daß dieſe einwilligung der Landſchafft an jren priuilegien vnd freyheiten vnpræiudicierlich vnd vnfürgriffen ſein vnd bleiben ſolle.

Nun kömpt für / dz dieſer L. F zu einem gewiſſen bezirck dieſes ſeines F. ſo gegen etliche ſeine benachbarte F. ſtoſſet / welche die nachſteur vō jren Vnderthanen / ſo auß jrem Land ziehen / zunehmen von alters hergebracht / dergleichen nachſteur oder freygeldt / auch von ſeinen Landgerichtiſchen Vnderthanen deſſelben bezircks / vber welche Landgerichtiſche Vnderthanen / er auch die Nidergerichtlich / vnd alſo alle Obrigkeit hat / nun mehr von vielen jahren hero einzufordern hergebracht / wie er dann auch mit einem ſeinen benachbarten F ein alten vertrag hat / darinnen ſpecificiert / was eines jeden F. Vnderthanen / wann ſie von einem / in das ander F. ziehen / jhren vorigen Herrn zu nachſteur reichen ſollen.

Dieweil ſich aber ein zeit lang hero etliche andere diß F benachbarte F. vnderſtehen von jhren Vnderthanen / die auß jrem in diß F. ziehen / ein nachſteur einzufordern / oder jhnen doch jr vermögen / nit ohne aller hand ſtarcker beſchwerung nachfolgen zu laſſen: entſpringt dannenhero die quæſtion vnd Frag / ob nemblich dieſer L. F. de quo agitur nach gelegenheit obangeregter vmbſtände / zur verbeſſerung ſeines L. F. Cammerguts fug vnd macht habe / das freygelt oder nachſteur / vñ nemblich den 10. pfenning von allem vermögen / ſo auſſer Lands gehet / durchgehends vō allen ſeinen Landſtänden vnd Lands Vnderthanen einzufordern.

Die motiuen vnd argumenta pro & contra, ſo ex iuris diſpoſitione dependiren, werden des Conſulenten iudicio heimgeſtelt / vnd möchten aber dabeneben ex facti circumſtantiis auch nachfolgendt rationes vltro citroque in conſiderationem zu ziehen ſeyn.

Vnd erſtlich / daß dieſer L. F. dieſe nachſteur durchgehends in ſeinem gantzē Land anzuſtellen / möchte die L. F. Obrigkeit / ſo er auch durchgehends im gantzen Land ruhwig vnd vnwiderſprechlich hergebracht (dagegen gleichwohl obeingeführte der Landſchafft priuilegien dißfalls zu opponiren) in obacht zunehmen ſein.

Zum andern / weil dieſer L. F. dergleichen nachſteur bey etlichen ſeiner Landgerichtlichen Vnderthanē in einē bezirck / oder etlichen ortē ſeines F ohne daß inhabē.

Drittens / weyl er mit einem ſeinem benachbarten F. einen alten vertrag hat / in welchem abgeredt / wie viel jeder F. von ſeinen Vnderthanen / ſo in deß andern F ziehen / zur nachſteur nehmen ſol.

Zum vierdten / dieweyl fürkompt / dz etliche benachbarte F gegen dieſem Land auch ein nachſteur / oder dergleichen grauamina æquipollentia inhaben / oder ſich doch newerlich anmaſſen / vñ verſehens rechtens / quod quisq; iuris in alium ſtatuerit, vt ipſe eodem iure vtatur.

Zum fünfften / weil dieſer L. F. krafft eines altē vertrags vnd allegierten inhabens bey etlichen ſeinen vnderthanen etlicher orten ſeines F. gegen ſolchē benachbarten F die dergleichen gegen dieſem Land auch hergebracht / ein nachſteur einzufordern in poſſeſſione ſeyn ſoll / möcht hierauß inferiret werden / daß er dergleichen nachſteur auffs wenigſt gegen den jenigen vbrigen ſeinen benachbarten F. ſo ſich dergleichen beſchwerungen gegē dieſem F. ſeidhero auch anmaſſen / mit fueg vnd recht / iure talionis, & propter paritatem vel etiam identitatem rationis extendiren möge.

Zum ſechſten / daß die nachſteur allein von einem begehrt vnd eingefordert würde / ſo entweders vorhin ein Außländer / als deme etwa ein Erbſchafft im Land zuſtirbt / oder aber von einem ſo auſſer Lands migriret vnd zeucht / & ſic à forenſi, der conſequenter kein Landmann / vnd alſo gemeiner dieſer Landſchafft priuilegien vnd freyheiten incapax, vnd nicht mehr fähig ſey.

Letzlich / daß die enthebung der nachſteur allein den Außländern zu nutz komme / vnd aber die durchgehende einforderung derſelben dem L. F & per conſequens ſaltem aliqualiter dem Land zu ſtatten gelange / vnnd demnach nicht allein die Regul ſtat habe / quod mihi prodeſt, & alteri non obeſt, &c. ſondern auch die Landſtände vnd Vnderthanen diß Fürſtenthumbs billich jhrem angebornen Herrn vnnd L. F. dergleichen vnwägerlich erfolgen laſſen ſollen / was jhme zu nutz / vnd jhnen nicht zu ſchaden reichet.

Entgegen vnd pro parte aduerſa daß nemblich dieſer L. F. daß freygelt oder nachſteur / weiter als er hergebracht / mit fug / recht vnnd billigkeit

nicht zu extendiren/ꝛc. möchten præter argumenta ex iure & Doctoribus deſumenda, nachfolgende rationes ex circumſtantiis facti zu conſideriren ſeyn.

Erſtlich vnd fürnemblich dieſer Landſchafft privilegien vnd freyheiten/darauß obvermelte 16. Articul vnd clauſulæ transſumirt, ſo von einem L. F. auff den andern/ wie auch den regierenden Römiſchen Kayſern vnd Königen im Reich confirmirt vnnd beſtättiget/auch generaliter & prægnantiſſimis verbis, von allen ſteuren/pet/forderungen/vngelt/ auffſatz/ſchatzung/ newerungen/ beſchwerungen/ wie die namen haben mögen/ ꝛc diſponiren/ dannenhero plura fundamenta zu deduciren.

Dz die new bewilligte Landſteuren vnd auffſchläg zu dieſem F altem herkommen nach/nicht von dem L. F ſelbſt angelegt/ ſondern auff behandlung deß L. F. von der Landſchafft zuvor eingewilliget vnd angelegt/ auch von der Landſchafft verordneten/ vnd nicht dem L F. eingebracht werden.

Das ein jeder L. F. wann die Landeſchafft eine new ſteur oder auffſchlag bewilliget/entgegen ein ſchadloß verſchreibung/ daß dieſe bewilligung der Landſchafft an jhren Privilegien vnſchädlich ſein ſolle/ von ſich gibt.

Weil auß dem ohn ein jüngſteren Landtag ein vberauſehenlichſte Sūma gelds/ſo noch mehrentheils vnentrichtet anſtehet/ allein eventualiter vnd mit dieſer außtrücklichen condition/maß vnd geding eingewilliget worden/wo fern dieſer L. F. der Ständ ins gemein vnd inſonderheit mit andern newen Exactionē, Decimationen, allerley bürden vñ beſchwerliche newerungen/wie die gleich namen habē mügen/allerdings verſchonen vnd entheben würde: alſo dz dannen hero dieſer L F auch ex contractu mit dergleichen newerungen ſeiner Landſchafft zuverſchonen ſich verobligiert vnd verſprochen/ vnd nicht ex mera liberalitate, ſondern auff ſtattliche gegenerzeygung.

Weil die auff jüngſtē Landtage erfolgte Landſchafftiſche verwilligung/ſo ein viel vnd viel hohe Sūma/ſo wol an vbernommen ſchuldē/als järlicher verbeſſerung des F Cāmerguts betrifft/vnd gleichfals noch zu mehrerm theil vnentrichtet/ebnermaſſen nach laut deßwegen vbergebner bewilligungs ſchrifft/neben andn conditionen dahin vnd auff den fall geſtelt/ dz der Stände ſampt vnd ſonders mit newen exactionē, decimationen, auch andern extraordinari bürdē vnd beſchwerlichen newerungen/wie die gleich namen habē mügen/ allerdings verſchonet werde/darauff d L F in d ſchadloßverſchreibung mit dieſen formaliſchen worten verſprochen/ jrer der Stånd entgegen mit decimationen vnd andern dergleichen exactionen zuverſchonen.

Alldieweilen ein freygelt oder nachſteur von jedem vermügen/ ſo auſſer Lands oder einem ſteurbarlichen territorio gehet/den 10. pfennig/mehrer oder weniger zureichen/ gar nicht den extraneis & forenſibus, ſondern viel mehr vnd eigentlich ipſis rebus, & bonis in territorio illo ſitis, oder doch den ciuib. & incolis. ſo ſonſten zu ſteuren ſchuldig indiciert obgelegen/ vnd võ jnen begehret/erfordert vnd eingebracht wird/ vnd zu werden pfleget/dann der jenige/ ſo von einē ſteurbaren territorio in ein anders migriert/ vnd ſich mit ſeinem vermügē dahin begibt/muß zuvor vnd ehe er ſich von dem erſten ort ledig machet/die nachſteur von ſolchem ſeinem vermügen geben/in conſiderationem, das diß ſein vermügē/auß der ſteur diß orts kompt/ hinfürter aller dergleichen bürden deſſelben orts entladen/ vnd auch hierdurch ſolches vermügen an andere ort zu transferiren gefreyet/vnd ledig gemacht wird/inmaſſen dann die Obrigkeit deſſelben orts ſolch vermügen/ ſo lang vnd viel verarreſtiert vñ anhält/ biß ſolch freygelt oder nachſteur würcklich entrichtet oder bezahlet würden

Vnd ob wol dergleichen freygelt od nachſteur auch von dem jenigen vermügen/ ſo ein ſteurbarer Vnderthan im Land oder ſteurbaren territorio verläſt/ vnd ein Außländer ererbt/auffgehebt zu werden pfleget/ ſo wird jedoch auch dißfals gar nit der Außländer, deme die Erbſchafft zufält/conſideriret/derowegen võ ſeiner fürgeſetzten Obrigkeit beklagt/ oder von jhme dergleichen eingebracht: ſondern der in dem territorio abgeleibte ſteurbare Vnderthan würdet hierunder in obacht genommē vnd die Erb: oder verlaſſenſchafft ſelbſten/ſo lang im territorio verarreſtirt vnd angehaltē/ biß die letzte oder nachſteur davon entrichtet/ vnd ſolche verlaſſenſchafft/ dieſelb an andere ort zu transferiren/ hierdurch ledig vnd frey gemacht wird/ alſo das ſo gar auch den namen ſelbſten des Freygelds od nachſteur/daher dieſen namen ſortiert vnd bekommen/wie dann in ſpecie die ſteuren im Teutſchland viel mehr realia, als perſonalia munera ſein/ auch conſequenter ab omnibus ſubeunda veniunt. Cum omnia bona tam immobilia, quam etiam mobilia in territorio collectarum ſita, ſint tacite obligata ad præſtationem collectarum & munerum, quę intuitu communis neceſſitatis imponuntur.

In bedenckung dergleichen freygeld oder nachſteur den Landſtänden vnd Vnderthanen gar nit/wie es etwa dz anſehen haben möchte/ohne nachtheil vnd ſchadē/ſonder viel mehr zu mercklichē nachtheil vnd ſchaden in viel weg reichet: ſintemal ſie vmb ſo vil weniger jre Kinder auſſer Lands zu guten verehligungen bringen mögen/wann der 10. pf. vom Heyratgut/ od doch dem künfftig gewartetē vermögen abgezogen wird/ ſo wird mancher bewegt/ein gute condition vnd anſtand auſſer Lands auß handen zulaſſen ehr er den 10. pfen. ſeines vermögens da er daſſelb zu ſich nemen wil/dahinden laſſen muß.

Wann dann einer ein ligend gut im Land verkauffen wil oder muß/ ſo gibt der Käuffer/ bevorab da er ein Außländer vmb ſo viel weniger darumb/ wann es dieſer bürdin vnderworffen.

Dem ſtand der Ritterſchafft ſonderlich, wil es zuſampt dem ſchadē auch etwas ſchimpfflich vnd nachredlich fallen/ als ob jhnen hierdurch ein ſonderbahre dienſtbarkeit auffgetragē würde/ deren ſie ſich an derer geſtalt nit/als mit verluſt vnd abzug des 10. theils jres vermögens entledigē vnd auſſer Lands begebē können. Es wird auch auf der Landſchafft ſeiten moviert/ dieweil die ſtänd vnd jre vnderthanē krafft obangeregter privilegien vnd F. ſchadloßverſchreibūgen dem L. F. einige ſteur/wie die gleich namē habē möge/wider jren willen zureichen nit ſchuldig/ vnangeſehen wann ſchõ ſie die Ständ vnd jre Vnderthanen in dieſes L. F. F. ſeßhafft/vnd des L. F. Schutz/ Schirms vnd anderer nutzbarkeitē darinnen fähig/ nießbar vnd theilhafftig ſind/ſo ſeyn ſie noch viel weniger ein nachſteur zugebē ſchuldig/zu der zeit wann ſie dergleichen beneficiē vnd ſchutzes nit mehr genieſſen/vnd ſey der L F. nicht mehr befugt ein Landſteur ohne ſonderbarē conſens der Landſchafft anzulegen/ ergo gleich ſo wenig ein nachſteur/ quia non entis nullæ ſint qualitates, nec ibi datur prius vel poſterius. Item/ dieweil die Landſchafft/ in quaſi poſſeſſione libertatis von allen Steuren in genere von vnfürdencklichen Jahren ſeyn/ deſſen

auch

articulum, als die cum onere erworbene priuilegia fürzuweiſen / ſo hab ſie jres theils fundatam intentionem, vnd liege onus probationis dem L. F. ob / nemblich ſein ius der nachſteur in petitorio oder poſſeſſorio zuuor außzuführen vnd beyzubringen / ſonderlich dieweil vnzehlbarlich viel vnd vber viel exempla allegirt / vnd in ſpecie deducirt werden möge / in welchen vnderſchiedliche vermögen der Landſäſſen auch Vnderthanen diß F. frey öffentlich auſſer Lands ohne eynige anforderung / oder abnehmung einer nachſteur oder freygelds / an frembde ort gelanget. So würden die ſonſt benachbarte F. ſo biß hero dergleichen gegen dieſem Land / nicht hergebracht hierdurch angewieſen vnd verurſacht / dergleichen auch entgegen anzuſtellen / ſo dieſem Lande nit weniger zum nachtheil außlauffen.

Es würde ſich auch wohl begeben / daß einer ſo auß dem Land zeucht / den 10. vnd wann er oder etwa ſeine Kinder wiederumb ins Land ſich begeben / aber ein zehenden theil des vermügens den benachbarten F. darvnter er entzwiſchen geſeſſen / geben / auch alſo einen fünfften theil deß vermügẽs dahinden laſſen / ja ſo offt einer ſein domicilium mehrer gelegẽheit od' notturfft nach / auſſer vñ ins Land verändert / allezeit vm̃ den 10 pfenning ſchaden leyden müſſe. Alſo begebẽ ſich mehrmahlẽ / dz deß jenigen ſo auß dẽ Land zeuhet / verlaſſenſchafft ſeine nechſte Blutsfreundẽ ſo im Land ſeßhafft / wiederumb auererbe / dannhero die ſchmälerũg des patrimonii, ſo durch dergleichen nachſteuren vnd detalcationes erfolget / die Ständ vñ Inländiſche ſelbſt zum offtermahlen treffen / vnd zum mercklichen nachtheil gebehren würde.

Ferners dieweil dz freygeld oder nachſteur (de quo agitur) in effectu auch ein decimanon ſey / ſintemal es auff dẽ 10. theil vermügẽs gerichtet / ſo haltet die Landſchafft darfür / dz ſolches new fürnemen dẽ F. ſchadloß brieffen vm̃ ſo viel mehr vnd expreſſe zuwied' lauffen.

Nach dem auch hieroben vermeldet worden / dz gemeine Landſchafft von ihres L. F. Kam̃er ein treffliche Sum̃a gemachter ſchulden auf obangedeute maß vñ conditionen gutwillig vbernommen / darzu dz Kamergut mit järlichem zuſatz an barem Geld zuverbeſſern / bewilliget / haltet demnach die Landſchafft darfür / daß der L. F. auch ex hoc capite dgleichen newerungen die Landſchafft zu vberheben ſchuldig / da er anderſt d' jetzt angeregten conditionirten Landſchafftiſchen verwilligung fähig ſein vnd genieſſen wil.

Dz auch gemeine Landſchafft nit zuentgelten / wañ einer oder mehr auß den benachbarten F. in ſeinem F. oder gegen ſeinen Landſtänden vnd Vnderthanẽ mit abforderung des freygelds / nachſteur / oder in andere wege newerung fürnimpt / dieweil die Ständ vñ Vnderthanen dieſes F. darzu nit vrſach gegeben / beyneben auch nit wiſſen könten / ob nit vielleicht die anreinende Landſchafften in ſolche newe bürden gutwilliglich conſentirt haben / oder mit dergleichen priuilegien vnd ſonderbaren verſchreibungẽ / wie dieſe Landſchafft von jren L. F. nit begabet ſein möchten: derohalben es pro re inter alios acta zu halten ſey.

Sondern weil mehrgedachte Landſchafft darfür halten / jr L. F. werde in anſehung obvermelter circumſtantien / ſonderlich aber der ſtattlichſtẽ mehrung deß F. järlichen einkom̃ens vnd vbernemung namhafften groſſen Sum̃en Gelds / auch auß L. F. affection vnd mildigkeit vil ſiehender vrſach habẽ / auch geſinnet ſein bey den benachbarten F. ſo die nachſteur / vnd alſo dieſem F. per conſequens zum nachtheil gereichende newerung angeſtelt / dieſelbige durch thuenliche mittel vnd wege wiederumb ab / vnd in vorigen ſtand bringen / als ſolchem dieſem Land auch anzurichten.

Erſtlich ob gleichwohl die regula, quod quiſq; iuris, wie auch dz ius retorſionis vel talionis in bewilſtẽ fällen / vnd inter eaſdem perſonas in Rechten ſtat haben / ſo folge doch hierauß mit nichten / das ein L. F. in ſeinem Land / oder mit vnd gegen ſeiner Lands-vnderthanen / zur newerung für vnd an die Hand nimpt / dz ſein anreinender F. dergleichen in ſeinem F. auch gegen ſeinen Landſäſſen vnd Vnderthanen / citra eorũdem conſenſum gleicher geſtalt ins werck zurichten befüget ſey.

Solche Frag vermittelſt Göttlicher hülff zu reſoluiren / hat es anfänglichen wohl das anſehen daß hochermeldter F. ſolche nachſteur von allem vermügen / ſo auſſer Landes gehet / ohn vnterſcheyd einzufordn / vñ hierinnen eine durchgehende gleichheit zuhalten gnitegiam befügt ſey / vnd ſolches auß folgenden vrſachen. Dann erſtlichen wird in facto præſupponiret vnd alſo bekant vnd geſtanden / dz viel vnd hochermelter F im gantzen Land die L. F. Obrigkeit richtig vñ vnwiederſprechlich hergebracht / krafft d'ſelben hater wol macht die nachſteur von den jenigen die ſich auſſer
Landes begeben / einzufordern / cum ſuperioritas † illa 1
nihil aliud ſit, q̃ ſublimioris Imperii, ſummiq; Dominatus ſymbolum, ſibiq; locum affectet tã in allodialib. q̃ feudalib. q̃ vniuerſali iuriſdictioni, radicato territorii iure, ſubſuo, & ad ſtatum & honorẽ domini poſſidetur. Alciat. *conſ.* 21 *n* 2 *ad fi lib* 5. darbey dann
billich erwogen wird / q Principes in † territorio ſuo 2
exerceant omnimodam & ferme maieſtaticã iuriſdictionẽ, atq; iurib. pertinentiis & priuilegiis ab Imperatore indultis coruſcent. Hier. Gab. *cõſ.* 23. *n.* 1. & 163. *vol.* 1. Soz. iun. *conſ.* 75 *n.* 1. *vol.* 4. Schrad. *de feud part.* 10. *ſect.* 1 *n.* 33. *tom.* 2. ſo iſt auch einẽ F. vnbenom̃en / ſondn vielmehr ſo wol als dem Imperatori ſelbſt zugelaſſen / iura prouincialia vnd Cõſtitutiones zu promulgiren / die vorige zu abrogiren / vnnd newe verordnung zu machen / auch die gemeinẽ Recht abzuſtellen. Caſtren. *conſ.* 34. *n.* 3. *vol.* 2. Alb. Brun. *conſ.* 45. *n.* 11. darauff auch dz Käyſ. Cam̃ergericht zuerkennen ſchuldig iſt / *part.* 1. *ordin. tit.* 57. ja dz noch mehr iſt / ſo wird dafür gehalten
q Principi † permiſſa ſit omnis poteſtas, & etiã q̃ Impe- 3
ratori reſeruata ſunt in ſignum Imperialis coronæ,
Petr. Surd. *deciſ.* 1. *n.* 3. vnde Princeps in ſuo † territorio 4
Imperator perhibetur, Decian *cõſ.* 5. *n.* 17. *vol.* 4. Mazzar. *cõſ.* 6. *n.* 32. Weſenb. *conſ.* 27. *n.* 29. & in ſuo ducatu † vel comitatu tm̃ pòt quãtum Imperator in Im- 5
perio. Zaſ. *conſ.* 15. *n.* 48. 49. 50. 51. & 55 *lib.* 2. vbi allegat
Ang. dicentẽ, q Comes in terris † ſuis Princeps eſt: 6
quia quicqd † vult, lex eſt. *l.* 1. *ff. de conſtit. Princip.* Idem 7
Zaſ. *conſ.* 16. *n.* 7. *d. lib.* 2. ſo hat auch vor dz andere dieſer L. F. bey etlichen ſeiner Landgerichtlichẽ Vndthanẽ in einẽ gezirck od' etlichen orten ſeines F. ohne dz vnwiederſprechliche macht die nachſteur einzufordern / hat nun hochermelter F. ſolche Gerechtigkeit in einem gewiſſen theil ſeines beſchloſſenẽ Landes / ſo wil auch ſchließlich folgẽ / dz er dieſelbe in dẽ vbrigen theilen nit weniger ge-
brauche könne / cum habẽs territorium † limitatũ sb 8
antiquo ſit fundatus de iure cõmuni intra metas eiuſdẽ, in qualibet parte territorii, per ea quæ alleg. Molin. *in cõſuet. Par. ſtit* 1 *de mater. feu.* §. 46 *n* 4. wird auch ein gewiſſer bezirck in d'ſelben Landſchafft mit d' nachſteur nit verſchonet / ſo wil folgen dz der andn od' vbrigen dißfalls auch nit zuverſchonẽ ſey. Cũ nulla poſſit dari diuerſitatis ratio. *l. a Titio. de verbor. obligation.* Et
liceeius ſingulare † in conſequentiam produci non 9
debeat

debere. *l. quod vero contra. de ll.* vbi tamen par eſt eadem ratio, extenditur. *l. non ſolum. §. qui promptum de occ. ſac. auctor. cum dilecta de conſirm. vtil.* Etenim ipſa ratio quæ coarctat, extendit, ac per omnia moderatur diſpoſitionem. *l. militis agrum. de re milit.* late Camil. Gallin *lib. 10. de verb. ſign. c. 4.* vnd warumb wolte
dieſer L. F. zwiſchen ſeine Vnderthanē vngleichheit halten: dazu er doch keine vrſach / ſondern ſich zuerinnern
10 hat / q; vtriuſq; iuſtitiæ † ſiue diſtributiuæ ſiue commutatiuæ idem prorſus finis ſit, nimirum æqualitas, Bald. *in l. omnium. C. de vectigalib.* wie auch ein Vatter zwiſchen ſeinen Kindern gleichheit zu halten ſchuldig iſt / *l. cum pater. § iuuus de leg. 2. l. illud. in fin. C. de collat.* cū alijs iuribus quæ allegat Decian. *conſ. 2. quæritur modo. n. 46. 85. 86. vol. 11.* Neq; enim pater debet facere vnū filium, & alterum filiaſtrum. Neuiz. *conſ. 45. n. 10. 11. 41.* Alſo ſol es auch die Obrigkeit mit einem halē wie mit
11 dem andern / cum Princeps vel magiſtratus † dicatur
12 relatiue ſicut pater: & ſicut ſubditi † obligati ſunt be-
13 ne obedire: ita ipſe obligatus † eſt bene imperare. Bald. *in rubr. de ver. diuiſ. n. 3. in fi.* So hat auch vor daß
drine hochermelter F. einen alten vertrag fürzulegen / in welchem abgeredt wie viel jeder F. von ſeinen Vnderthanē ſo in dz ander F. ziehen zu nachſteur nehmē ſol / daher abermals erſcheynet dz hochermelter F. vor vielen jahren in poſſeſſione huius iuris geweſen ſein muß / denn warumb wolt er ſich mit den benachbarten F. der nachſteur halben / vnd wie viel eines od' des andn Vnderthan pro iure emigrationis geben ſolte / verglichen haben / wañ er ſolcher gerechtigkeit nit were befüge geweſen / oder je zum wenigſten derſelben halben nit etwz
14 ſtreitiges were fürgelauffen? cum nō † valeat tranſactio ſuper lite ficta. *l. cū lu. §. ſi cum lu. de trāſact.* & ideo
15 licet tutor † tranſigere poſſit, ſi ſub ſit lis: ſi tamen fingatur lis tranſactio tutoris nihil valet. *l. præſes. Codic. de tranſact. in verb. ambitioſa.* Ita in d. § *ſi cum lis.* poſt Bart. ſcribit Iaſ. *n. 1.* vnd iſt hierüber ſo viel berichts einkommen / dz etliche benachbarte F. gegen dem ſelben Lande ſich auch einer nachſteur anmaſſen / od' je zu wenigſten dergleichen æquipollentia grauamina jren Vnderthanen / wann ſie ſich in diß F. begeben newerlich auffzudringen fürhabens ſeyn. Iſt nun ſolchs dē benachbarten F. vnuerbotten / ſo wolte die gröſte vnbilligkeit ſein / wañ man ein ſolches dieſem L. F. nit zulaſſen ſolte. Idq; ex edicto Prætoris, de quo in *l. 1. & 2. ff. quod quiſq; iur.*
16 quod eſt † introductum in odium eorum qui cōtra iuris cōmunis regulas noui aliquid perperā ſtatuunt, vnd wird nicht vnbillich dahin geſehen / damit andere Land vnd Städte mit deſſelben Landes nachtheil vnd ſchaden ſich bereichern / *l. nam hoc natura. de cōd. indeb. l. iure naturæ de reg. iur.* welchs nothwendig geſchehen müſte / wann man anderen benachbarten F. die nachſtewr oder iura emigrationis von ſeinen Vnderthanen abfordern laſſen / dieſelbe aber dieſem F. ſperren vnd verbieten wolte / dahin vnd ad corrigendā eiuſmodi iniquitatem & inæqualitatē ad paritatem reducendā obbemelts edictum, *quod quiſq; iuris* angeſehen iſt: nam
17 dicere vetteruetur illud edictū † nihil aliud eſt q̄ dicere veteruetur æqualitas, Math. de Affl. *in c. 1. n. 17. de conſuet. rect. feud.* wann auch ſchon viel vñ hochermelter F. hiebeuorn von ſeinen Vnderthanen / ſo ſich in andere Herrſchafften begeben keine nachſteur gefordert / oder zu fordern berechtiget geweſen were / dieweyl aber dannoch ſich an jetzo die benachbarten F. ſolcher newerung vnterſtehen / ſo iſt je nicht vnbillich dz mann auff gegenmittel bedacht ſey / dardurch denſelben begegnet
18 werde / cum ea † quæ de nouo emergunt nouo indigeant remedio. *l. 1. in princ. de ventr. inſpic. l. de ætate. § ex cauſa. de interrog. act. l. cum quis ſibi. ff. de ſol. l. vlt. qui ſatiſd. cog.* & quælibet diſpoſitio in eſt [illegible] gendatis † rebus ſic 19
ſtant b. non etiā cauſis rerum mutatis: per multa iura q̄ allegat Decian. *conſ. 94. concurro in ſententiam n. . vol. 11.* könte alſo dieſer F. die bey etlichen ſeinen Vnderthanen hergebrachte nachſteur / zum wenigſten gegen den benachbarten F. ſo ſich dergleichen beſchwerung gegen dieſem F. ſelthero angemaſſet / iure talionis & propter paritatem vel identitatem rationis extendiren: cum etiam in pœnalibus † adeoq; odioſis fiat 20
extenſio, vbi par eſt vel maior ratio. *l. cum mulier.* vbi Dd. *ſolut. matrim.* etiam eo in caſu quādo de iuris priuatione tractatur *cap. 1. § porro. qua fuit prim. cauſ. benef. amitt. in vſibus feudor.* Vnde filius non tantum † ex 14. cauſis expreſſis à Iuſtiniano *§. cauſas. vt cum de appell. cognoſc. coll. 2.* ſed etiam ex ſimilibus vel maioribus iure exhæres fit. d. *c. 1. § porro.* Iaſon *in auth. non licet. C. de lib. præter.* & donatio ſimiliter ex paribus & grauioribus, quam in lege ſunt expreſſæ, reuocatur *l. fi.* vbi Accurſ. *C. de reuoc. donat.* & quod † extenſio etiam in exorbi 21
tantibus fiat ex identitatis ratione, imo tunc non dicatur extenſio: ſed eadem diſpoſitio prolixe confirmat Decian. *conſ. 109. num. 33. vol. 1.* Wann auch ſchon dieſelbe Landſchafft vor daß vierdte / von jrem vorigen vnd jetzigen L. F. der nach vnd anderſtewr halben / auff daß beſte ſolte priuilegiret ſeyn / ſo köndten doch diejenigen / von denen die nachſteur abgefordert wird / ſich dieſer Priuilegien nicht erfrewen: Dann entweder einem Außländer etwan eine Erbſchafft im Lande zu ſtirbt / auff welchen Fall ſich derſelbe auff ſolche Priuilegia nicht zuberuffen hat / dieweyl dieſelbe nicht den Auß. ſondern den Inländiſchen gegeben / vnnd auff Außländiſche nicht extendiret werden können, cum priuilegia † perſonas non egrediantur. *l. quia beneficium. ff. ſolut. matrim.* cum alijs iurib. quæ alleg. [illegible] ſius *libr. 2. reſponſ. ſingular. capit. 4.* Würde aber ſolche 22
nachſtewr von einem gefordert / der ſich auß dem Land anderſt wohin begebe / ſo köndte ſich derſelbe [illegible] bermahls ſolcher Priuilegien nicht getröſten / dieweil er ſich derſelben begeben / & propter illā migrationem vor kein glied gemeiner Landſchafft mehr zu ad[illegible] ſondern dadurch ein forenſis vnnd ſolcher frey[illegible] vnvähig worden iſt / vnnd iſt hierüber kein geringer [illegible] fel wann ſchon die Landſchafft ermeltes F. von a[illegible]n ſtewren vnd beſchwerungen angezeigter maſſen auff ewiglich ſolte befreyet ſeyn / ob ſolche vnnd dergleichen priuilegia zu Recht beſtehen vnd kräfftig ſein könten? dann es bey eini L. F. vnd in ſeinen mächten nit ſtehet / ewige immunitatem tributorum zu bewilligen [illegible] damit conſequentium Principum poteſtati [illegible] iudicetur, cum Princeps prædeceſſor nō poſſit ob[illegible] 24
re ſucceſſorem diminuendo vel alienando ea quæ ſunt principatus, vt videtur tenere Bald. *in extrauag. de pac. Conſtant. verb. ſucceſſurū. & in c. 1. quæ ſint regal.* cum pluribus quæ allegat Decian. *conſ. 25. quæritur ergo. nu. 1. & 72. vol. 1.* vnde Michael Hoſpitalius Francorum 25
Cancellarius, priuilegia vico S. Mauri à Carolo IX. Rege cōceſſa, ſigillo regio munire obſtinato animo, etiam petente Regina, recuſauit, propterea q; perpetuam tributorum immunitatē continerent, Ioa. Bodin. *de republ. lib. 1. cap. 8. mihi fol. 85.* darbey dann zu mercken iſt / daß die Priuilegia jhrer eygenſchafft nach damnoſa, vnd diſſ [illegible] ls Reipubl. [illegible] omodis nachtheilig ſind / welche die Vnderthanen außzubringen billich bedencken tragen ſollē / *l. nec damnoſa. C. de preci. Imper. offer.* vbi Conſtantinus Imperat. inquit. *Nec dam[illegible]*

ſa

ſiſco nec legibus contraria impetrari, imo in omnem euentum ſic interpretari oportet, vt Reipubl commoda quoad eius fieri poterit ſarciantur, cap. vlt. de fil. presbyt. Panormitan. Felin. Baldus, Butrio, Imola, *in c. cauſa quæ de reſcript.*
So wird auch im Rechten darfür gehalten / ea quæ
26 contra leges † contraque publicam vtilitatem à priuatis extorquentur, non gratia ſed odio digna eſſe *l. ſi quando. C. de inoff. teſtam. l. 2. §. merito. ne quid in loc. publ. l. quod vero. l. ius ſingulare. de LL.* vnd hat ſich vor dz fünffte hochermelter F. in conceſſione horũ priuilegiorum dermaſſen verbunden / conſtringiret vnd verobligiret / daß nit ohne vrſach daran zu zweyffeln / ob es auch der Landſchafft gebühret habe von jhrem L. F. eine ſolche harte obligation zu begehren / cum vix fit vt deceat in-
27 ter bonos viros † vti arctiorum obligationum vinculis, Anton. Maſſa Galleſius *in tract. de obligat Camerapart. 1. num. 1. 2. 3.* Wie dann auch zweyffel fürfallen möchte / ob ſich ein F der geſtalt verknüpffen könne?
28 cum aliorum quidem imperium † ſuſcipi: ſibi ipſi vero imperare nemo poſſit. *l. ille à quo. §. tempeſtiuum. ff. ad Trebell. l. pen. de arbitr. c. innotuit. de electio.* vnde nul-
29 la, inquit Pomponius, obligatio † conſiſtere poteſt, quæ à voluntate promittentis ſtatum capit. *l. à Titio. §. nulla. de verb. obligat. l. ſi quis in princ. de legat. 3.* So wird auch für daß ſechſte nicht vnbillich hierbey erwogen / daß die enthebung der nachſteur allein den Außländern zu nutz / dargegen aber die durchgehende gleichheit in eynforderung derſelben / dem L. F. ac conſequenter dem Land zum beſten gelanget. Derowegen die Landſtände vnd Vnderthanen diß F. billich jhren angebohrnen H. vnd L. F. dieſelbe vnweygerlich verfolgen laſſen ſollen / was jhme zu nutz vnd jhnen nicht
30 zu ſchaden gereichet / iuxta regulam quod mihi † prodeſt, & alteri non nocet, id quod etiam dictat na-
31 turalis † ratio, quam nunquam fallacem monitorem, à natura nobis inſitum, & in omni humano negotio conſulendum, Tullius dixit: Eſtque fons
32 totius † iuris, æqui & boni, qua ſi caret homo, ſi eam non audit, inter bruta connumerari dus eſt, gloſſ. *in auth. de monach verb decentem. in princ.* Warumb wolte dann die Landſchafft dem L. F. an dem verhinderlich ſein / dz jm zuträglich / vñ jnen nit ſchädlich were / auch auff den widerigen fall den Außländiſchẽ zum beſten ſeine / beuorauß dieweil ſie als Vnderthanen demſelben hierinnen zu gehorſamen ſchuldig ſein. Cum col-
33 lectæ † præſtentur in ſignum & recognitionem diuinæ & humanæ ſubiectionis *c. magnum. 11. q. 1.* nec non vniuerſalis dominii Ioan. de Amic. *conſil. 8. nu. 53.* Sic-
34 ut e cõtra ceſſante eiuſmodi † onerum impoſitione, ſubiectio quoq; ceſſat, vt idem operetur ꝓpoſitum in propoſito quod oppoſitum in oppoſito. *l. fin. § fin. de legat. 3.* Alban. *conſil 335. nu 5. libr. 2.* Wie nun dieſe Landſchafft ohn allen zweiffel jres L. F. oberbotmäſſigkeit erkennet / vnd ſich darauß zuentziehen keines weges gemeynet iſt: alſo ſollen ſie auch billich ſich dieſer nachſteur nicht verwaͤgern / noch derſelben widerſprechen. Vnd iſt vor daß ſiebende hochermeltem F. vnbenommen / ſeine der Landſchafft gegebene priuilegia zu reuociren / *l. qui fundos. Codic. de omn. agr. deſert. libr. 11.* & notat Baldus *in l. quis ſe patris num. 11. Codic. vnde liberi.* & idem Bald. & Matth. de Afflict. *in cap. 1. de natur. feud. & in cap. 1. num. 126. quæ ſint regal.* & Felin. *in cap. quæ in Eccleſiarum. num. 51. de conſtitut.* Quin-
35 imo † cauſa priuilegii auferendi in perſona Principis, alioquin etiam ſubeſſe intelligitur, vſque adeo
36 vt vel ſola ipſius † voluntas cauſæ inſtar obtineat. *l. relegati,* iunct. gloſſ. *fin. de pæn.* Panormitan. *in dict. cap. quæ in eccleſiarum. numer. 14.* vbi dicit hanc ſententiam communi Legiſtarum conſenſu & calculo receptam eſſe, ſubiungens cauſam in Principe præſumi etiam quoad ea, quæ ſunt iuris naturalis. Cum quo conſentit Iaſon *in leg teſtamenta. num. 12. Cod. de teſtament.* So iſt auch hierüber / vnnd vor daß achte ein groſſer vnterſcheydt / wann ein L. F. einen Vnderthanen priuilegiret / vnnd wann er einen der nicht ſein Vnderthan iſt / ſolcher geſtalt begnadet / dann
kein zweiffel quod Princeps ſimplex † priuilegium 37
ſubdito conceſſum, etiam abſque cauſa reuocare poſſit, per multas auctoritates quas congeſſit Anton. Gabriel. *libr. 3. concluſ. 7* da dargegen ein ſolches gegen einem der nicht Vnderthan iſt / nicht geſchehen kan / cum ſimplex priuilegium non ſubdito cõceſſum per id efficiatur irreuocabile, idem Gabriel. *dict. concluſion. 7. numer. 10. & 11.* vbi docet ta-
le † priuilegium tranſire in contractum, facione ea 38
quæ tradit Felinus *in cap. nouit numer. 9. cum ſequentibus. de iudic.* So ſchlieſſen auch vor daß neundte die interpretes iuris Pontificii dahin / quod Princeps
ſuis conuentionibus † non alia quam naturali ob- 39
ligatione teneatur. Panormitan. Butrio, Imola, Felinus *in cap. 1. de probation.* Cardinal. *conſil. 141. donans.* Solte nun auß deß L. F. Zuſag mehr nicht / dann eine ſolche obligatio zu erzwingen ſeyn / ſo hette ſich die Landſchafft darauff auch nichts ſonderliches
zuverlaſſen / cum naturalis obligatio † actionem 40
non pariat. *leg. iuriſgentium. §. ſed cum nulla. ff. de pact.*
ſed † ſolo æquitatis vinculo ſuſtineatur. *l. Stichum.* 41
§. naturalis. de ſolution. Vnd recte dicunt Doctores,
quod quemadmodum mulier † ſola non poteſt 42
parere ſine viro, ita iſta obligatio non poteſt producere actionem ſine auxilio & aſſiſtentia legis ciuilis, tanquam mariti, *dict. §. ſed cum nulla.* Auß dieſen vnnd dergleichen motiuen läſt es ſich wohl anfänglich darfür anſehen / als wann der F. ſolche nachſteur mit hindanſetzung ſeiner Vorfahren vnd ſeiner ſelbſt der Landſchafft vielfeltig mitgetheilten priuilegien einzuführen befuget ſey / vnnd daran von der Landſchafft mit anziehung ſolcher priuilegien nicht verhindert / noch dauon abgehalten werden könne.

Deſſen allen aber vngeachtet / halte ich es eygentlich darfür / daß hochermeldter F. dieſe nachſteur den jenigen / die ſich auß dem Lande begeben / oder denen etwan ein Erbfall im Lande zuſtirbt / abzufordern keineswegs befugt ſey / dann ob wol an vilen orten / als zu A. N. S. vnnd andern viel Städten mehr / vel ſpeciali priuilegio, vel lege municipali, vel conſuetudine, viel lange Jahr hergebracht / daß man bißweilen den zehenden / bißweylen den vierdten / bißweylen den dritten Pfenning mehr oder weniger abzug Gelt oder nachſteur den legitimis heredibus defalcirt oder abgezogen / Andreas Gail. *libr 2. obſeruat. 36. numer. 9.* Ioann. Dauth. *in tract. de teſtament. de materia teſtamenti, circa quam. limitat. 24 num. 96.* Bodin. *de Republ. libr. 1. cap. 6. fol. 62. & libr. 6. cap. 2. fol. 656.* faciunt ea, quæ habentur *in 1. tit. Cod. quando & quibus quart. pars. & de imponend. lucratiu deſcript libr. 10.* Wie dann auch ex Plinio *in Panegyrico Traiani* zuvernehmen / à Cæ-
ſare Auguſto † olim ſancitum inſtitutumque fuiſſe; 43
vt vigeſima pars hæreditatum & legatorum in ærarium militare referretur: quod vicesimæ vectigal, vel à Gratiano ſublatum, vt opinatur Alciat. *libr. tertio. diſpunct. capit. 6.* vel conſtitutionibus auctorum

rum Imperatorum, Neruæ videlicet, Traiani, Adria-
ni, Martii, & aliorum vel acciſum, vel ex integro re-
ductum, & ad poſtremum penitus abolitũ eſt, Bod.
de republ. lib. 6. cap. 2. fol. 656. ita vt Iuſtiniani ætate planè
ne in vſu eſſe deſierit. *l. vlt. verſ. quia & viceſima heredi-
tatis ex noſtra receßit Republ. a. C. de edict. D. Adria. tollend.*
So iſt doch gantz vnd gahr kein zweiffel / das jo der
Abzug oder Nachſtewr den gemeinen Rechten [illegible]
der ſey / auch auß denſelben nit erhalten werden [illegible]
ne / *dict. l. vlt.* & ibi Bald. *num.* 3 qui ait: Malefac[illegible]
eos qui contrarium ſtatuunt, & ibid. C. ſtrenſ. *nu.* 4.
Corn. *conſ.* 268. *nu.* 3. *lib.* 3. Iſt nun der abzug oder die
nachſteur weder in gemeinen Rechtẽ zugelaſſen / noch
in obermelten F. durch priuilegia, ſtatuta oder gewon-
heit beſtendiger weiß hergebracht: So wil ſchließlich
folgen / daß dergleichen etwas in demſelben ohne be-
willigung der Landtſchafft nit eingeführt werden kön-
ne / wiewohl ich darbey bekennen muß / dz ſolche nach-
ſteur an denen ortẽ / da dieſelb gebräuchlich / in Reichs
Abſchieden außdrücklich approbiret werd / wie im ab-
ſchiede de Anno 55. (§. Wo aber.) vnd de Anno 94.
(§. vnd ſo viel.) zuuernemmẽ / vbi arreſta pro iuſtis &
minime illicitis habentur, quib. magiſtratus res vel
hæreditates huic oneri obnoxias detinere ſolent.

So hat auch vor das ander kein F oder H. mache /
ſeine Land vnd Leute mit ſolchen vnbillichen aufflagen
wieder jhren willen zubeſchweren / ſondern er muß ſich
mit dem jenigen begnügen laſſen was er hergebracht /
oder was ſie jhme hierüber auß gutwilligkeit bewilli-
gen: wie ſolches von dem fürtrefflichen Politico Phi-
lippo Cominæo *libr.* 10. *Commentar. fol.* 400. de rebus
geſtis Ludovvici eius nominis XI. Galliarum regis,
& Caroli Burgundiæ Ducis, mit folgenden worten
bezeuget: *Nemo eſt*, inquit, *omnium Principum, qui ius
habeat vel teruntium vnum exigendi à ſuis, præter conſtitu-
tum annuum cenſum, niſi populus aſſentiatur.* Cuius dicti
veritatem egregie illuſtrat Gentilet. *in Commentar. de
regno ac quouis Principatu recte adminiſtrando libr. 1. theo-
rem. 1. fol.* 36. Bodin *de repub. lib. 6 cap 2 fol. 656.*

So ſind auch vor das dritte ſolche ſtatuta oder ge-
wonheiten / welche die nachſteur zulaſſen / an jhnen
ſelbſt ſo odioſa, daß auch an denen örtern / da die nach-
ſteur hergebracht vnnd gebräuchlich iſt / dieſelbe von
den Eltern vnd Kindern / wann dieſelbe einander er-
ben / nicht abgefordert werden ſoll / liberi enim vel
ſui hæredes poſt mortem parentum non tam hære-
ditatem percipere, quam liberam bonorum admi-
niſtrationem conſequi videntur. *l. in ſuis. de lib. & poſt-
hum. l. qui in aliena. de acquir. vel omitt. hered.* Vnde &
domeſtici hæredes vocantur, §. *ſui autem. Inſtit. de ha-*
44 *red. qualit. & differ.* Et retinere † non adire hæredita-
tem dicuntur. *l. ſi patronus. §. vlt. de bon. libert. l. 1. §. qui
ſunt in poteſtate. ſi quis omiſſ. cauſ. teſtament.* textus eſt ele-
gans in *l. 2. C. de imponend. lucrat. deſcript. lib. 10.* & eſt gl.
in c. paſtoralis. in verb. quaſi de lucro de decim. quæ vult, fi-
45 lium patri † ſuccedentem licet de omni re, quę ad a-
liquem gratuito titulo peruenit, decima perſolui
debeat, ad decimæ ſolutionem non obligari: quam
gloſſam Dd. communiter ibi ſequuntur. Sicut nec
filius hæres patris laudemium præſtare tenetur, Iaſ.
in l. fin. n. 41. *C. de iur. emphyt.* Tiraq *in præfat. l. ſi vnquam.
nu* 19. Hartm. Piſtor. *lib. 1. quæſt. 50. nu.* 59.

Ebenmäſſige gelegenheit hat es auch mit den El-
tern / wann dieſelbe nach jhrer Kinder abſterben zu de-
ro Erbſchafft vociret werden. Etſi enim parentibus
46 non ita † liberorum, vt liberis parentum, hæredi-
tas debetur, cũ hos naturæ ſimul & parentum com-
mune votum, illos vero ratio miſerationis [illegible]
ceſſionem admittat. *l. ſcripto. ff vnde liber. l. cum ratio de
bon. damnator.* Tamen hæc ipſa miſerationis ratio pa-
rentes ad luctuoſam liberorum hæreditatem ad-
mittens parem immunitatem iis tribuere videtur,
ne afflicto † detur afflictio. §. *fœmina. Inſtit. de adopt.* 47
l diuus. de offic præſid. Præſertim cum pater & † filius 48
natura vna eademq; eſſe perſona pene intelligantur.
*l. fin. C. de impub. & aliis. l. cum ſcimus. C. de agricol. & cenſit.
libr.* 11. quam ſententiam ſequitur Tiber. Decian. *re-
ſponſ.* 34. *nu.* 10. *vol.* 1. *& reſponſ.* 126. *nu.* 8. *vol.* 3. Et ean-
dem multis rationibus & auctoritatibus late tuetur
Tiraquel. *in præfat. l ſi vnquam. n.* 19 *cum ſeqq* Vor das
vierdte iſt die Landſchafft von F. zu F. aller ſteur hal-
ben dermaſſen priuilegirt / das ſie wieder jhren willen
zu ewigen zeiten damit nicht beſchweret werden ſoll
wie dann ſolche priuilegia in facti ſerie in ſpecie an-
gezogen / vnd ſind dieſelbe von den Römiſchen Käy-
ſern vnd Königen / auch von der jtzo regierenden Kay.
Mayeſt confirmiret worden / darbey dann die verba
vniuerſalia illis priuilegiis inſerta in gut acht zuneh-
men ſein / dann darin die Landſchafft wieder alle be-
ſchwerung / wie die möcht genande oder erdacht wer-
den / auff ewiglich der geſtalt befreyet wird / wann der-
gleichen etwas fürgenommen werden ſolte / dz ſolches
alles keine krafft haben ſolle / darinnen auch daß wort
† (keinerley wege / vel *nullo quouis modo.*) zubefinden iſt / 49
quæ eſt valde prægnans & excludit vniuerſaliter o-
mnem modum, qui excogitari poſſit, vt habetur *in
l. 1. de teſtam. milit. & in l 2. de pact. dotal.* cum pluribus a-
liis iuribus allegatis à Deciano *conſil. 57. & certe prima
facie. n. 26. vol.* 1. vbi tradit, quod iſtæ dictiones, † *quo-* 50
quo modo, quomodocunq, &c. propter eorum generali-
tatem trahantur etiam ad caſus improprios: & quod
dictio, † *quomodolibet*, ſit omnium modorum diſtri- 51
butiua, ſicq; omnes caſus comprehendat, prolixe
confirmat Menoch. *de recuper. poſſeſſ. remed. 6. nu.* 14. 15.
& quod verba † vniuerſalia priuilegiis inſerta hanc 52
habeant naturam, vt omnia comprehendant, quæ
excogitari poſſunt, multis confirmat idem Decian.
conſ. 35 ſtantibus infra ſcriptis. nu. 48 vol. 2. & Crauet. *con-
ſil.* 308 *nu* 6. quod pro tuenda aſſerendaq; libertate
communitatis R. contra excellentiam M. adeoq; in
terminis, vt dici ſolet terminantibus conceptum ad
hunc præſentem caſum bene ponderandum eſt, die-
weyl dann die Landtſchafft dergeſtalt vnd mit ſolchen
prægnantiſſimis clauſulis vor alle fernere aufflagen
vnd beſchwerung befreyet / ſo wil ſchließlich erfolgen /
daß ſie darbey / vnd wie ſie ſolche freyheiten von alters
herbracht / beſeſſen / vnd deren genoſſen / geruhiglich
gelaſſen / vnnd darwieder nicht beſchweret werden ſol-
len / wie dann auch bey jnen der abzug ſo wohl als der
eynzug jederzeit frey vnd vnbeſchweret geweſen / vnnd
eynige nachſteur nicht gefordert noch gegeben wordẽ /
darbey ſie auch der L. F. bey ſeinem Eydt vnd Trewen
handzuhaben zugeſagt vnd verſprochen hat / welcher
Zuſag er nach zugeleben ſchuldig iſt. Cum in Princi-
pe † tanquam fonte fidei debeat eſſe conſtans vo- 53
luntas, eiq; conueniat illud verbum ſcripturæ *Se-
mel locutus eſt Deus, &, quod ſcriptum eſt ſcriptum eſt*: &,
debet habere vnum calamum, & vnam linguam,
non plures, quia ſcriptum eſt: *quæ proceſſerunt de la-
biis meis, non faciam irrita.* Et debet eſſe † immobilis, 54
ſicut lapis angularis, & ſicut polus in cælo. Bald. *conſ.*
317. *vol.* 1. vbi etiam dixit: quando Princeps reuocat
illud, quod fecit, vel ſibi ipſi contradicit, quod fin-
gatur circumuentus, adeo vt contrarium probari

non

55 non poſſit, quaſi ſit præſumtio † iuris & de iure, quæ
probationem in contrarium non admittat. Et ſe-
quitur Curtius Iun. idem dicens in conſil. 170. num.
40. & Decian. conſil. 18. numer. 386. 387 vol. 1. inter a-
56 lia dicens: quod in ore Principis † firmior debeat
57 eſſe veritas, & quod omnes conuentiones † factæ
cum Principe dicantur eſſe bonæ fidei, & late inter-
pretandæ ſint. Welches in gegenwertigem fall billich
ſo viel deſto mehr gelten vnd ſtat haben muß / dieweyl
vor das fünffte viel angezogene Priuilegia nicht ein o-
der zwey / ſondern ſechzehen mahl wiederholet wor-
den ſeyn / welche ſo offt geſchehene wiederholung im
Rechten eine groſſe würckung hat, ita vt enixam vo-
luntatem ſignificet, & diſpoſitio reiterata & gemi-
nata ex maiori deliberatione videatur procedere. §.
& hoc vero iubemus. vbi gloſſ. in verb. iuſſio. vt nulli iu-
dic. cum aliis quæ allegat Decianus conſil. 41. pro fun-
damento. numer. 50. volum. 2. vbi docet, triplicatio-
nem & quadruplicationem multum operari, wann
ſonderlich ſolche wiederholung nicht auff eine zeit /
ſondern ex interuallo zu vnterſchiedlichen mahlen /
wie diß falls geſchehen iſt / quo caſu & quando itera-
tio ex interuallo facta fuit, multo plus & fortius o-
peratur, quam quando paulo poſt ſubſecuta eſt,
idem Decianus conſil. 19 qua facti ſpecie. numer. 39. vo-
lum. 2. Weil ſich dann die Landſchafft auff ſolche ſo
vielfältig iterirte Priuilegia nicht vnbillich zuverlaſ-
ſen hat / ſo iſt deſto weniger zu zweyffeln / der Land-
fürſt werde darüber / wann er ſonderlich derſelben er-
innert wird / deſto ſteiffer halten. Wie er dann auch
vor das ſechſte dieſelbe nicht reuociren noch wieder-
ruffen kan / per iura & auctoritates, quæ nouiſſi-
me allegat Ioannes Fichardus conſil. 22. numer. 3. lib.
2. Wellorauß dieweil in facto præſupponiret wird /
das die Landtſchafft ſolche Priuilegia durch dienſt /
darſtreckung ihres vermögens / Leibs / Guts vnnd
Bluts / von ihrem Land F. erlanget vnnd zu wege ge-
bracht hat / in welchem fall ſolche befreyhung mehr
vor einen Contract / dann vor eine Begnadung zu
58 achten iſt. Cum priuilegium † pecunia conceſſum
transeat in contractum. Baldus in leg. qui ſe patri. Cod.
vnde liberi. Iaſon in leg. 1 column. 5. Codic. de iur. emphyt.
cum pluribus allegatis à Tiraquel. in leg. ſi vnquam. in
verb. donatione largitus. numer. 14. vbi inter alia dicit,
59 quod priuilegia † quæ transeunt in contractum,
fiant irreuocabilia. Et quod priuilegium remu-
neratorium ſit irreuocabile, voluit Felinus in capit.
nouit. numer. 7. de iudic. per textum in leg. ſi pater. §. 1.
& ibi Bartolus de donation. So iſt auch / vor das ſie-
bende / der freye zuzug in dieſem Lande ohn alle Be-
ſchwerung / derowegen der abzug nicht weniger be-
freyet ſein ſoll. Sicut enim acceſſus ſemper fuit liber
& immunis, ita etiam receſſus liber eſſe debet;
quemadmodum ab immemoriali tẽpore fuit, cum
60 correlatiuorum † idem ſit iudicium, etiam in odio-
ſis & correctoriis. Tiraquel. de retract. lignag. § 1. gloſſ.
61 9. num. 171. & quod in vno illorum † diſpoſitum eſt,
in alio quoque diſpoſitum eſſe cenſeatur. Nænizan.
in ſylu. nupt. §. deueniamus igitur. num 214. Vnd kan
zum achten / die Nachſteur auch auß dieſer vrſachen
nicht gefordert werden / dieweyl der Landſchafft ange-
zogene libertet vnd freyheit von gemeinen Rechten we-
gen / welche dann alles frey vnd vnbeſchwert dem na-
türlichen herkommen gemeß vermuhten / vnnd dann
præſcriptione temporis immemorialis gantz feſtig-
lich gegründet iſt. Vnd dieweil man alhier in caſu ex-
traordinariu oneris; welches der Landſchafft auffge-
drungen werden will / verſirer: So iſt vnvonnöhten
weitleufftig zu diſputiren / à quo tempore † incipiat 62
præſcriptio, ſondern es iſt an deme gnueg / daß die nach-
ſteur wegen des abzugs niemahls / vnd bey Menſchen
gedencken nicht weder gefordert noch gegeben worden
eſt / wiewohl darfür gehalten wird: Tempus imme- 63
moriale † ad præſcribendam libertatem non requi-
ri, ſed vel quadraginta annos ad plenã præſcriptio-
nem ſufficere. Crauett. conſil. 3. num. 12. per iura quæ
ibidem allegat. Facilius enim † præſcribitur libertas, 64
vtpote fauorabilis, quam ſeruitus. Curt. Iun. conſ. 177
col. 4 ad fin. vbi vult, quod videatur ſufficere etiam la-
pſus triginta annorum, auff welche Meynung der
fürnehme Practicus Ioann. Fichardus in ſeinem 137.
conſil. part. 2. in noſtris terminis vor eine Stadt / wel-
che auch mit der Nachſteur hat beſchweret werden
wollen / geſchloſſen hat.

Schließlichen / vnd vor das neundte / wird auch
der Landſchafft zum beſten dieſes nicht vnbillich erwo-
gen: Wann Landſteuren vnd Auffſchläge in viel be-
meltem Fürſtenthumb bewilliget / das ſolches allzeit
dem alten herkommen gemeß / nicht von dem L. F.
ſelbſt / ſondern auff deſſelben behandlung / vnnd der
Landſchafft darauff erfolgte Bewilligung von der-
ſelben angeleget / auch von der Landſchafft verordne-
ten / vnd nicht dem L. F. eingebracht worden iſt / daher
abzunehmen / das es bey hochermeldten F. allein / vnd
in ſeinen mächten nicht ſtehe / die Landſchafft ſeines
gefallens zubeſtewren / oder newe onera auffzuſetzen /
ſondern es wil vielmehr dahin zu ſchlieſſen ſein / die-
weil die Landſchafft zuvorn darüber erſucht / vnd der-
ſelben verwilligung begehret werden muß / daß dieſel-
be in ſolchen vnd dergleichen fällen / mehr dann der L.
F. anzuordnen habe. Cum certiſſimi iuris ſit, eum à
quo † cõſenſus petitur, præſumi dominum rei, ma- 65
xime contra petentem, Abb. in capit cum olim. penult.
not. per illum textum de cenſib. Bartol. in leg. male. C.
de præſcript. triginti. annor. Nec enim veriſimile eſt fo-
re, vt id, quod tuum eſſe potas, ab alio recognoſcas.
leg. cum Clericis. §. executoribus. vbi gloſſ. in verb. fideiuſ-
ſore. Codic. de Epiſcop. & Cleric. facit l. fin. Cod. de teſtamen.
tutel. l. ſi quis ex argentariis. §. prohibet. ff. de edend. per
quæ iura ita decidit Zaſius conſil. 12. numer. 10. libr. 1.
So muß auch ein jeder Landfürſt / wann die Lande-
ſchafft eine newe Steur oder Auffſchlag bewilliget /
dargegen ein Schadloß Verſchreybung von ſich ge-
ben / das dieſe Bewilligung der Landſchafft an ihren
Priuilegien oder Freyheiten ſolle vnſchädlich ſeyn /
welches abermahls eine ſtattliche anzeyg iſt / daß der
Landfürſt dieſer newen fürhabenden Beſchwerung
nicht befüget.

Dann warumb wolte er ſich gegen der Landſchafft
ſo weyt eingelaſſen haben / wann er ex abſoluta pote-
ſtate ſo viel macht hette der Landtſchafft ſolche newe
Beſchwerung auffzudringen. So iſt auch auff dem
jüngſt gehaltenem Landtage eine ſtattliche vnnd anſe-
henliche Summa Geldes / allein euẽntualiter vnnd
mit dieſer außdrücklichen condition dem Landes-
fürſten bewilliget worden / wo ferrn derſelbe der Land-
ſtände in gemein vñ inſonderheit mit newen exactio-
nen, decimationen, vnnd dergleichen Beſchwe-
rung / wie die gleich nahmen haben mögen / allerdin-
ges verſchonen vnnd entheben würde / welches vor
nichts anderſt / dann pro contractu reciproco zu-
halten / in dem der Landfürſt nichts ex mera liberali-
tate, ſondern auff ſtatliche gegenerzeygung ein ſol-
ches bewilliget hat / vnd zuhalten ſchuldig iſt. Cum

S Priui-

Princeps ex pacto ſeu conuentione inita cum ſubditis omnino obligatur, & ad obſeruantiam contractus contra ipſum agi poſſit, per multa quæ allegat Schurff *conſil.* 71. *centur.* 2. Quod adeo verum
66 eſt, vt etiam ſummus Princeps † pactis conuentis æque ac priuati obligatur, ſiue cum exteris, ſiue cum ciuibus contraxerit: cum enim Princeps mutuæ fi-
67 dei inter † priuatos ac legum omnium vindex ſit, quanto magis datam à ſe fidem ac promiſſa ſeruare tenetur. Ioannes Bodinus *de republica, libr.* 1. *capit. octauo. folio* 99. vbi allegat Alexandri Iuriſconſult. reſponſum plane diuinum, quodque literis aureis præforibus Principum inſcribi deceret, *in conſil.* 97. *lib.* 3. *numer.* 19. ſcilicet inter ea, quæ caſu quodam improuiſo accidunt cenſeri, ſi Princeps à pactis conuentis diſcedat, neque id in coniecturam venire, faciunt ea, quæ tradit Cynus *in leg. reſcripta. Cod. de precibus imper. offer.* Iacobus Butrigar. *in l. vlt. Cod. ſi contra ius vel vtilitat. public.* Darbey ſich dann ein jeder Regent zuerinnern hat/ wann er dergleichen obligationes von ſich gibt/ daß er ſich zweyerley geſtalt obligire Erſt-
68 lich naturaliter, cum nihil tam naturæ † conſentaneum ſit, quam iuſta promiſſa ſeruare. *leg.* 1. *de pact.* Zum andern / ciuiliter, & propter ſuam dignitatem, de qua agitur in fide ſeruanda, etiam cum ſui detrimento, cum violatæ fidei omnibus vindex ac vltor eſſe debeat, nec à Principe crimen admitti poſſit, perfidia grauius. Innocentius *in cap. ad apoſtolicam. de re iudic.*

So hat auch der Landfürſt auff die auff jüngſtem Landtage beſchehene bewilligung einer ſtatlichen Summa Geldes ſich dargegen verobligiret / der Stände ſampt vnnd ſonders mit newen exactionen, decimationen, auch andern extraordinari bürden vnnd beſchwerlichen newerungen allerdings zuverſchonen. Dieweil dann diß frey Geldt oder Nachſteur von jedem vermügen ſo auſſer Landes oder einem ſteurbarlichen territorio gehet / den zehenden pfenning mehr oder weniger zu reichen einer decimation ſehr ehnlich iſt. So wird nicht vnbillich dahin geſchloſſen / das ſolcher Auffſatz der Fürſtlichen Obligation vnd Zuſag zuwieder / vnd billich abzuſtellen ſey.

So iſt auch hierbey wohl zubedencken / wann dieſe gantz beſchwerliche Nachſteur oder Abzug des zehenden pfennings der Landſchafft auffgedrungen / vnnd auff alle fälle ohne vnterſcheydt / vnd vngeachtet deſſen / was hieroben de liberis parentum hæreditatem tenentibus: & vice verſa auß den Rechten erinnert worden iſt / extendiret werden ſolte / das ſolches derſelben zu mercklichem nachtheyl vnnd ſchaden in viel wege gereichen würde.

Dann anderer vngelegenheit zugeſchweigen/ mancher ehrlicher Mann / welcher ſeine Kinder auſſer Landes zu ſtatlichen vnd ehrlichen Häyrahten befördern köndte / damit an ſich halten würde / in betrachtung das ihme ein ſtattliches an ſeinem vermügen zu rück vnnd im Lande verbliebe / auch ihme zuträglicher vnnd thunlicher ſein wolte / eine ſtattliche Condition vnd außſtandt auſſer Landes auſſen handen / dann den zehenden pfennig ſeines vermügens dahinden zu laſſen.

Vnd ob wohl dardurch die libertas contrahendorum matrimoniorum gänzlich nicht geſperret wird / ſo wird doch derſelben ſo weyt hinderung zugezogen / daß mancher ſein Fürhaben lieber gantz vnd gar einſtellet / dann daſſelbe mit ſolcher groſſen vngelegenheit zu werck richtet. Darbey ſich dann die Landtſchafft zuerinnern hat/ quod non dicamur poſſe facere, quod commode facere non poſſumus. *l. Nepos Proculo. de verb. ſignif. l. ſi ſeruus. de noxal. leg. ſi peculium. § fin. de ſtatulíber.* licut & non dicimur poſſe, quod cum difficultate poſſumus. gloſſ. in §. *Pænales. Inſtitut. de action.* Vnd wie es dem Landfürſten ohn allen zweyffel zum höheſten würde zuwieder ſein / wann jhme in einem ſolchen fall dergleichen remora eingeworffen werden ſolte: Alſo iſt es billich / daß man die Vnderthanen / vngeachtet / das ſonſten vnd extra contractuum libertatem zwiſchen denſelben vnd der Obrigkeit ein groſſer vnterſcheyd iſt / in ſolchen fällen in acht nehme / vnnd jhnen ein ſolches / das man ſelbſt nicht gern leyden möchte / nicht auffdringe / iuxta illam legem naturæ, quin etiam diuinam: quod ſcilic. non
debeamus † denegare illud, quod nobis denegari 69
abhorreremus, late Decian. *conſil.* 25. *quæritur. nu.* 71. *volum.* 1. So werden auch hierüber die Güter im Lande dardurch in einen vnwerth gebracht / dann ſo ein liegend Gut / wann es dieſer beyden vnterworffen / verkaufft wird / ſo iſt kein zweyffel / das der Käuffer / beuorab wann er ein Außländer iſt / vmb ſo viel weniger darumb gibt / ſonderlich aber will dieſe Beſchwerung der Ritterſchafft vber den Schaden etwas ſchimpfflich vnnd nachtheyliger fallen / dann dieſelbe hierdurch in eine ſonderbahre Dienſtbarkeit vertieffet wird / deren ſie ſich anderer geſtalt nicht / dann mit verluſt vnnd abzug des zehenden theyls jhres vermügens entledigen / vnd auſſer Landes begeben köndten / welches der Landfürſt jhnen auffzudringen nicht befugt iſt.

Cum domini terrarum ſubditis ſuis prohibere non poſſint, ne vadant ad habitandum quo volunt, per multa quæ allegat Iacobus Æmil. *conſil.* 159. Sondern es iſt ein ſolches einem jeden vorbehalten
vnd frey gelaſſen / cum incolatus † vnicuiq; liber eſ- 70
ſe debeat, & nuda voluntate mutari poſſit. *l. nihil. § domicilium. ff. ad municip. l. non vtiq. cum l. praced. ff. dict. tit.* Vnnd ob wohl ſolcher abzug durch die Nachſteur nicht allerding directo verbotten / ſo wird doch derſelbe oblique verhindert / vnnd dermaſſen ſchwer gemacht / das mancher ehrlicher Mann ſich anderswo hin zubegeben / vnd ſo ein merckliches an ſeinem vermügen dahinden zulaſſen / nicht vnbillich bedencken träget / dardurch der Landſtände vnnd ſonderlich der Ritterſchafft wohl hergebrachten freyheit nicht wenig abgebrochen wird. Cum tamen ſemel datam libertatem infirmari contrarium ſtudium fauori libertatis ſit. *l. ex. rem. in fin. ff. de manumiſſ. teſtam.* & inhumanum ſit ob rei pecuniariæ quæſtionem libertati moram fieri. *leg. ſi pure in princip. de fideicommiſ. libert.* Dieweil auch die Stände vnnd jhre Vnderthanen ſo lang ſie in dieſes Landfürſten Fürſtenthumb ſeßhafftig / vnnd des L. F. Schutzes / Schirms vnd anderer nutzbarkeiten / darinnen nießbar / vehig vnnd theilhafftig ſeyn / nichts deſto weniger krafft obangeregter Priuilegien vnnd F. Schadloß Verſchreybung eynige Steur / wie die gleich nahmen haben möge / zureichen nicht ſchuldig. So ſind ſie noch viel weniger zu der zeit / wann ſie ſich auß dem Lande begeben / vnd dergleichen beneficien vnd Schutzes nicht mehr genieſſen / eine nachſteur zugeben ſchuldig / idq; propter ceſſantem
cautam, & argumentum † à multo magis quod in 71
iure eſt validum. *Auth. multo magis. C. de S S. Eccleſ.* Dieſelbe werden ſie inen ſo viel deſto weniger auffdringen laſſen / dieweil ſie in quaſi poſſeſſione libertatis von allen ſteuren in genere von vnfürdencklichen jahre biß

auff

auff dieſe zu ſeyn / vnd deſſen einen rechtmeſſigen ti-
tulum, als die cum onere erworbene priuilegia für-
zuweiſen haben. Daher dañ ire intentio fundirt, vnd
weil daß onus probationis dem L. F. nemblich ſein ius
der nachſteur in petitorio oder poſſeſſorio zuuorn
anzufuͤhren vnd beyzubringen obliegen / bevorauß /
dieweil viel vnzehlbare actus verhanden / vnd vielfal-
tige Exempla allegiret, auch in ſpecie deduciret wer-
den könden / in welchen vnterſchiedliche wol vermü-
gende Landſaſſen / auch Vnderthanen deſſelben F.
ohne eynige anforderung oder abnehmen der nach-
ſteur oder freygelds frey öffentlich auſſer Landes an
frembde orth gezogen ſind / darbey ſie billich gelaſſen
werden / cum domini non poſſint de iure noua ſer-
uitia imponere, nec impedire, quin ea præſuman-
tur impermiſſa. Baldus *in capit. 1. in princip. qual. va-
ſall. iur. deb. fidelit.* cum pluribus, quæ allegat Alber.
Brun. *conſil.* 117. *num.* 54. 55. *cum ſequentibus.* Præſer-
tim contra ſua ſubditis data priuilegia. Weyl auch
ſonderlich zubeſorgen / es möchten die benachbarten
F. welche dergleichen gegen demſelben Lande biß an-
hero nicht hergebracht / hierdurch angewieſen vñ ver-
vrſacht werden / dergleichen ſich auch zu vnderſtehen /
ſo demſelben Land nicht zu geringer nachtheil gerei-
chen möchte / wie man dann wol weiß / vnd es die täg-
liche erfahrung gibt / quod ad lucrũ omnes ſua ſpon-
te accedant, Tiraq. *de retract. lignag.* §. 11. *gloſſ.* 1 *num* 8.
vnd daß man ſich gar embſig vnd fleiſſig befinden leſt /
vbi agitur de lacte, lana & reditu. Cagnol. *in l. exige-
re. nu.* 1. *de iudic.* & nemo tam fatuus ſit, ſi ſibi occa-
ſio offeratur, qui eam oblatam non accipiat, cum
72 odor † lucri ſit bonus ex re qualibet. Mantua *conſil.*
167. *num.* 12. *tomo* 2. Es köndte ſich auch wohl zutra-
gen / daß einer diß Jahr auß dem Lande ſich anders-
wo hin begeben / den zehenden pfenning ſeines vermü-
gens entrichten / vnd nach verflieſſung etlicher Jahr
ſeines Vaterlands wiederumb begehren / vnd aber-
mals den zehenden theil ſeines vermügens dẽ benach-
barten F. darunter er entzwiſchen geſeſſen / auch alſo
einen fünfften theil ſeiner gantzen ſubſtantz dahinden
laſſen müſte / wie dann die täglich ſich begebenen fäll
ſehr vngleich ſein / vnd keiner er ſey ſo fürſichtig vnd
glückſelig / als er jmmermehr ſein kan / verſichert iſt /
daß er an dem ort ſterben werde / da er jhme ſein Be-
grebnüß beſtellet hat / zugeſchweygen daß mancher
ehrlicher Mann durch ein vnglück verurſachet werden
köndte / ſein Vatterlande zuverlaſſen / vnnd ſich an
frembde ort zubegeben / deſſen man täglich muß ge-
wertig ſeyn. Cum fortuna dicatur homini inſi-
diari, *leg. cum antiquioribus. in princip. in verb. inſidias
fortunæ. Codic. de tempor. appellat.* & ibi Baldus *num.* 6.
73 dicens, quod fortuna ſit † inuiſibile bellum, &
ictus, qui prius ſentiatur, quam videatur vel ſcia-
tur, per text. *in leg. inter ſtipulantem.* §. *ſacram rem. de
verb. obligat.* vnde alibi dicit lex, quod ſit difficile iu-
gitee, & in pace poſſidere. *leg. corruptionem. Codic. de
vſufruct. Eſt autem* (ſubdit Baldus) *fortuna paſſiua,
idem quod caſus aut infelicitas, ab incerto nomine auctore
proueniens ſiue procedens, & rerum humanarum infelix mu-
tatio & transmutatio tacita rerum caducarum, & voca-
tur vis diuina actiua l. fluminum. §. Seruius. de damn. in-
fect. & ideo humana cacitas & imprudentia de ea lachry-
maſſe conqueritur, ſed perperam, quia querulas voces inex-
orabilis cauſa non exaudit.* Hactenus Baldus.

Welches von verſtendigen Leuten nicht vnzeitlich
erwogen wird / damit man dem vnglück / welches ſich
hernach nicht ſo bald ändern läſt / zum wenigſten et-
licher maſſen zuuor komme / bevorauß / dieweil es
ſich zu mehr mahlen zutragen möchte / daß des jeni-
gen / ſo auß dem Land gezogen / verlaſſenſchafft ſei-
nen neheſten im Lande noch wohnhafftigen Blues-
freunden wiederumb anheym ſtirbe / daher ein eyni-
ges patrimonium durch dergleichen Nachſteur vnd
vielfältig erfolgte defalcationes mercklichen geſchme-
lert werden köndte. So wil auch dieſe newerung mit
der Nachſteur auff den zehenden theil des vermügens
gerichtet werden / vnd in effectu anderſt nichts ſein /
dann eine decimatio, derer die Landſchafft durch die
Fürſtliche ſchadloßbrieffe expreſſe benommen vnd
befreyhet iſt / darwieder der Landfürſt ohn allen zweif-
fel etwas fürzunehmen bedencken haben / ſondern be-
trachten wird / quod habet † nomen illud, & ha- 74
bere nominis effectum. *argument. §. ſi aduerſus. Inſtit.
de nupt.*

Nach dem auch gemeine Landſchafft von des L.
F. Cammer eine treffliche ſumma gemachter Schul-
den gutwillig auff ſich genommen / darzu das Cam-
mer gut mit Jährlichem zuſatz an bahrem Gelde zu-
verbeſſern / auß keiner andern vrſachen bewilliget /
dann das man ſie dargegen bey iren wohl hergebrach-
ten priuilegiis bleibẽ laſſen ſolle / wie dann auch ſolche
bewilligung ander geſtalt nit / dann auff obangedeu-
temaß vnd condition, vnd alſo vnbeſchadet ſolcher
Priuilegien geſchehen / ſo iſt je nicht vnbillich / daß
man auch ex illo capite die Landſchafft ſolcher newe-
rung vberhebe / es wolte dann der Landsfürſt ſich auff
den widriegen fall / der mit gewiſſer maß vnd condi-
tionen geſchehenen verwilligung ſich begeben / cum
corruat conſenſus, & habeatur pro non præſtito,
quando qualitates omnes & conditiones, ſub qui-
bus factus eſt, non verificantur, per ea quæ alle-
gat Ioannes Petrus Surd. *deciſion.* 189. *numer.* 32.
Wie köndte auch gemeine Landſchaffe deſſen zuentel-
gelten haben / wann einer oder mehr auß den benach-
barten F. in ſeinem Fürſtenthumb / oder gegen ſei-
nen Landſtänden vnnd Vnderthanen / mit abforde-
rung des Freygeldes vnd Nachſteur / oder auch in
andere wege newerung fürnehme / dieweil die Land-
ſtände deſſelben Fürſtenthumbs darzu die geringeſte
vrſach nicht gegeben.

Auß dieſen jtzt angezeigten vrſachen ſchlieſ ich auf
vorige obangezeigte meynung / daß nemblich viel vnd
hochermelter F. ſolche newerung mit der Nachſteur
fürzunehmen nicht befüget / ſondern viel mehr die
von ſeinen Voreltern vnd jme ſelbſt der Landſchafft
gegebene ſtattliche vnd hochbewehrte priuilegia in acht
zunehmen / vnd darwider nit zu handlen ſchuldig ſey.

Dieſer meynung iſt auch nicht zuwieder / was zu-
uorn pro ratione dubitandi mit einführung neun
vnterſchiedlichen motiuen angezogen worden iſt.
Dann was erſtlich die Landfürſtliche hohe Obrig-
keit belanget / wird zwar dieſelbe von mir in keinen
zweiffel gezogen oder diſputirlich gemacht / wie es
dann auch von den Herren Conſultoribus nicht be-
gehret wird: dahin muß aber dißfalls nothwendig ge-
ſehen werden / wohin ſich dieſer L. F. gegen ſeinen
Landſtänden auff vorgehende derſelbẽ bezeigung vnd
darſtreckung ires vermügens ja leib vnd lebens ſo viel-
feltig verobligiret hat / derſelbẽ zuſag vnd verſprechũg
iſt er nachzugeleben ſchuldig. Cum in Principe † tan- 75
quam fonte iuſtitiæ debeat eſſe † conſtans volun- 76
tas, & quando in actu interuenit Principis auctori-

tat, læſio allegari non poteſt, nec peti reſtitutio in
integrum, Crauet. *conſil.* 5. *numer.* 2. Cum quidem
77 & ipſe Deus † ex conuentione obligari voluerit,
reſte Baldo *in leg.* 1 vbi allegat magiſtrum ſententia-
78 rum. *ff. de pact.* vnde dicitur contractus † cum Prin-
cipe celebratos habere vim legis. *leg penult. Cod. de do-
nat. inter vir. & vxor.* Idque extenditur ad omnes po-
teſtatem legis condendæ habentes, *l. Caſar.* & notat
& ibi Bartol. *ff. de publican.*

Wann es auch ſchon ohne dieſe Priuilegia were/ſo
köndte dennoch der Landfürſt zu auffbringung einer
ſolchen beſchwerlichen vnerträglichen newerung nicht
gelangen/dieweyl zuuorn angezeyget/daß die domi-
ni terrarum vltra conſtitutum cenſum von den Vn-
derthanen nichts zuforderen haben/ wie ſie dann
ſelbſt bekennen/ wann ſie von dem Getränck das vn-
geldt einnehmen/ welches nach Natur vnd Eygen-
ſchafft deſſelben wörtlins anders nichts iſt/ dann
pecunia indebita, vnd erſtrecket ſich das ius terri-
torii, welches dieſer Landfürſt hat ſo weyt gar nicht/
daß er deſſelben halben/ & intuitu huius iuris die
79 Nachſteur auffbringen köndte/ cum territorii † ius
habere, ſit habere exercitium iuriſdictionis, non
proprietatem & dominium rerum in territorio
conſtitutarum, nec de vno ad aliud infertur. Bald.
in §. *Item ſi quis.* per illum textum, *in titul. quibus mod.
feud. amit.* Socin. *conſil.* 181. *libr.* 2. Iacobin. de Sanct.
Georgio *in tractat feud. in verb. dictique vaſalli promiſe-
runt. column.* 3. Et aduocati Regis male colligunt,
hoc eſt in territorio Regis: Ergo eſt Regis: Bellon.
conſil. duodecimo. numer. 12. cum appellatione territo-
80 rii & diſtrictus † proprietates fundorum non con-
81 tineantur: Sed territorium & proprietas † dican-
tur ſeparata & diuerſa, adeo vt ad poſitionem vnius
non veniat alterum: poteſt enim iuriſdictio eſſe v-
nius: & proprietas prædiorum alterius, per multa
iura quæ allegat Decianus *conſil.* 123. etiam quoad
augmentum *num.* 2.3. *tom.* 3.

So iſt auch vor das ander nichts daran gelegen/
wann ſchon dieſer Landfürſt in einem gewiſſen bezirck
ſeines Landes die Vnderthanen mit der Nachſteur
zu belegen macht hat: Dann dahero nicht erfolget/
dz er derowegen darinn eine durchauß gehende gleich-
heit zuhalten/ vnnd alle Vnderthanen im gantzen
Lande der geſtalt zubeſtewern müſſe befüget ſeyn/ cum
82 totum trahat † illud quidem ad ſe partem, ſed non
è contra. Salycet. *in leg. Reſpublica. numer.* 3. *in fin Cod.
quib. ex cauſ. maior.* per textum *in leg. maiorem. ff. de
pact. & leg. quod maior. ff. ad munic.* vnnd iſt daß jeni-
ge was hieroben de ſeruanda æqualitate eingeführet/
von denen Sachen zuuerſtehen/ quæ paria eſſe ali-
quo modo dignoſcuntur: velut inter litigatores.
leg fin. Codic. de fructibus & lit. expenſ. inter coniuges.
§. *fin. de non eligend. ſecund. nub. collat.* 1. inter contra-
hentes *leg.* 1. *leg. ſi id quod.* §. *fin. de rei vend.* & filios
patri ſuccedentes. *leg. cum pater.* §. *pater pluribus. de
leg* 2.

Wann man aber ohne vnterſcheydt eine ſolche
gleichen durchauß vnnd in allen Sachen einführen
wolte/ ſolches hat im Rechten keinen Beyfall: cum
tantum abſit æqualitas illa rerum omnium à natu-
ra, vt qui eam retinere velet, prius naturæ leges ac
iura perrumpat oportet, teſtante doctiſſimo Bodi-
no *libr* 6. *de Repub. libr.* 4. *fol.* 694. Neque enim v-
83 nus † alterius onera portare cogendus eſt. *leg.* 1. *Co-
dic. ne vxor. pro marit. ſiue filius pro patre. leg* 1. *Codic vt
nullus ex vicar. pro alienis debit. libr.* 11.

Ob ſich nun wohl eygentlich nicht weiß was es mit
dem zum dritten angezogenen altem Vertrage für ei-
ne gelegenheit habe: Vnd derowegen von dem jeni-
gen darüber ich in facto nicht genugſam informiret
bin/ nicht iudiciren kan. So wird man doch dar-
auff gut achtung geben müſſen/ ob ermeldter alter
Vertrag jemahls effectuiret worden ſey/ daran ich
auß dieſer vrſachen zweyffle/ dieweil ſich der Land-
fürſt vnd ſeine Vorfahren ſolches Vertrags vnge-
acht/ einen weg wie den andern mit erneuwerung der
vorigen Priuilegien ſo vielfältig bezeuget/ vnnd ſich
ad obſeruantiam derſelben ſo ſtattlich vnnd hochbe-
theurlichen verbunden hat: Solte nun ſolcher Ver-
trag niemahls zu würcklicher vollziehung kommen
ſeyn/ ſo köndte ſich auch der Landfürſt darauff nicht
fundiren/ cum tranſactio † cenſeatur de numero 84
eorum contractuum, in quibus vltro citroq; naſci-
tur obligatio, & ideo fundans ſe in ea debet proba-
re ſe adimpleuiſſe in totum pro parte ſua, adeo quod
ne vnus quidem nummus deficiat: per multa iura
quæ congeſſit Maſcard. *de probat concluſ.* 1387. *volum.*
3. So kan es dann auch wohl ſeyn/ das die anſtoſ-
ſende Landſchafften in ſolche newe beſchwerung gut-
willigen conſentiret, oder auch mit dergleichen Pri-
uilegien/vnd ſonderbaren verſchreybungen/ wie dieſe
Landſchafft von ihrem L. F. nicht verſehen ſeyn. De-
rowegen ſolche vnd dergleichen Exempel der benach-
barten Landſchafften jhnen billich zu keiner beſchwer-
lichen conſequentz angezogen werden ſollen/ cum non
debeat aliis nocere quod inter alios geſtum eſt, *leg.
quia non. de iuriurand. l. ſæpe. de re iudic.* cum aliis iuri-
bus quæ allegat Decian. *conſil.* 54. *iuri ac veritati. num.*
58. *vol.* 2. Solte auch einer oder mehr auß den benach-
barten F. oder gegen ſeinen Landſtänden vnd Vnder-
thanen mit abforderung des Freygelds vnnd Nach-
ſteur/ oder in andere weg newerung fürzunehmen für-
habens ſeyn/ ſo kan ſolches weder hochermel[illegible] F. [illegible]
fürhabender newerung zuträglich/ noch der Land-
ſchafft zu künfftiger Beſchwerung nachtheilig ſeyn/
dieweyl die Stände vnd Vnderthanen deſſelben F.
ein ſolches nicht verurſachen/ vnnd iſt ſich viel mehr
zuverſehen viel vnd hochermeldter Fürſt werde inbe-
trachtung obangezogener vnnd anderer vmbſt[illegible]de/
ſonderlich aber der ſtattlichen verbeſſerung des F.
Jährlichen einkommens vnnd vbernehmung groſſer
Summen Gelds/ auß Fürſtlicher affection vnd mil-
tigkeit vrſach haben/ vnnd darauff bedacht ſeyn/ wie
die bey den benachbarten Fürſten angeſtelte vnd dem-
ſelben Fürſten conſequentz zu nachtheil gereichen-
de newerung mit der Nachſteur durch tügliche Mit-
tel wiederumb ab vnd die Sachen in vorigen Stande
gebracht werden mögen. So kan auch das jenige/
was dieſer Landtfürſt in einem gewiſſen bezirck ſeines
Landes/ vnnd bey etlichen daſelbſt wohnenden ſeinen
Vnderthanen der Nachſteur halben hergebracht/
auff andere nicht extendiret werden: Cum de per-
ſona † ad perſonam nunquam fiat extenſio. *leg. ſi eas* 85
rum. §. *ante omnia. de pact. leg. Gallus.* §. *idem credendum.*
vbi Aretin. *de lib. & poſthum.* Idque adeo verum, vt
etiam ex tacita & veriſimili mente diſponentis, de
perſona ad perſonam non fiat extenſio. *leg. ſi quis
sua* § *penult. ltem. de teſtam. tutel.* Eſt dictum Aretini
communiter approbatum ſecundum Decium *in
conſil* 287. *column. tertia.* præſertim vbi eſt diuerſa
ratio, Decianus *conſil.* 29. *circa primum. num.* 13 *vol* 2.

Diß

Wies dann wohl ſeyn kan/ daß es mit dieſem bezirck in welchen der L. F. die nachſteur hergebracht/ eine andere meynung habe/ dann mit den vbrigen Landſtänden.

Die vierdte ratio dubitandi wird damit abgeleinet/ daß ein freygeld oder nachſteur von jedem vermögen/ ſo auſſerhalb Landes oder einem ſteurbaren territorio gehet/ gahr nicht den extraneis & forenſibus, ſondern viel mehr vnd eigentlichen ipſis rebus & bonis in territorio illo ſitis, aufferleget oder imponiret wird: dann der jenige ſo auß einem ſteurbaren territorio in ein anders migriret, vnd ſich mit ſeinem vermögen dahin begibt/ muß zuvorn ehe er ſich von dem erſten ort ledig machet/ die nachſteur von ſolchem ſeinem vermügen geben: es wird auch daſſelbe ſo lang angehalten/ biß die nachſteur würcklich entrichtet oder bezahlet wird. Daher dann erſcheynet/ quod eiuſ-
86 modi collecta † non imponatur perſonæ, ſed rebus, per ea quæ allegat Ægid. Thomat. *in tract. de Collect. §. exactio munerum nu.* 51. So iſt auch zwiſchen den or-
87 dinariis † tributis, & impoſitione onerum extraordinariorum ein groſſer vnterſcheidt/ vnd kan von einem zu den anderen nicht inferiret werden *iurib. vulg.* viel weniger kan geſaget werden/ daß dieſe priuilegia Reipublicæ damnoſa ſeyn/ dieweil der F. Cammer ein ſo treffliches dagegen bewilliget worden iſt/ ſo hat es jm auch hochermelter F. ſelbſt zu imputiren, daß er ſich gegen ſeinen Vnderthanen ſo effuſe obligiret hat: vnd wie ein Schuldner/ wann er luſt zu zahlen hat/ ſich einer harten obligation nit verwegert: Non
88 enim detrectat bene † obligare qui vult bene ſoluere: Molin. *in conſuet. Pariſ. tit.* 2. §. 53. *num.* 22. alſo wird ohn allen zweyffel dieſer L. F. gemeynet geweſen ſeyn/ ehrlich vnd F. zuhalten/ ehe vnd zuvorn ſich ſeine F. G. dergeſtalt verobligiret haben/ vnnd iſt hierüber dieſe promiſſio auff dẽ bloſſen willẽ des promiſſoris nit geſtellet/ de quo *in l. à Titio. §. nulla. de verb. obl.* ſondern es iſt die perſona promittentis, perſona eius cui promittitur res quæ promittitur, & cauſa factæ promiſſionis, vñ alſo alles was zu einer beſtendigen promiſſion gehöret/ verhanden/ Siracha *de adiectio parte 4. verſ. quæro ſeptimo nu.* 2. vnd iſt hierüber dieſelbe nicht auff einmahl erfolget/ ſondern ex aliquot interuallis wiederholet. Derowegen an der beſtändigkeit dieſer F. verbrieffteu zuſage ſo viel deſto weniger zu zweyffeln iſt/ cum ea quæ ex interuallo & immediate proferuntur, magis deliberate promittantur, & vti ſæpius cogitata, firmiora ſint *l. ſi qua mulier. C. ad Vellejan. l.* 3. *C. de repud.* So ſind auch die verba Iureconſulti in *d. §. nulla.* ſo crude & Iudaice nicht/ ſondern cum aliquo temperamento zuverſtehen/ teſte ibi Zaſio vbi ſe refert ad ea quæ in *l. centeſimis.* à ſe dicta ſint. Was zum ſechſten angezogen worden/ als ſolte die enthebung der nachſteur di Außländern zu nutz gereichen/ vnd dagegen die durchgehende gleichheit derſelben dem Land zum beſten gelangen. Solches iſt ſchlechter importantz/ dann je die vnderthanen damit gefaßt vñ conſtringiret, es wird auch jre libertet dermaſſen infringiret, daß ſie ſich nit kühnlich auß dem Land begeben/ oder jre Kinder mit Heyrahten anderſtwo vorſtehen können/ ſie wolten dann ein ſolch mercklich particul jres vermügens dahinden laſſen/ wie ſolches in vltimis ratione decidendi außführlicher deduciret worden iſt.

Daß zum ſiebenden die Priuilegia von dem L. F. auch ohne einige vrſach reuociret werden können/ ſolches mag bey dẽ Priuilegiis ſtat haben/ welche ex mera gratia gegeben worden ſeyn/ nit aber welche ex cauſa oneroſa herkommen/ vnd die krafft eines Contracts erlanget haben/ weil dann dieſe Priuilegia die Landſchafft theur genug erworben/ vnd mit darſtreckung Guts vnd Bluts an ſich gebracht hat/ ſo wil ich nicht dafür halten/ daß dieſelbe ſo leicht zu reuociren oder zu hinderziehen ſeyn/ per ea quæ in ſexta ratione decidendi à me allegata ſunt. Die achte ratio dubitandi wird daher abgeleinet/ quod Princeps priuilegium remuneratorium abſque cauſa reuocare non poſſit. Gabr. *d. loc. limit.* 1. Die neundte iſt auch leicht zu wiederlegen. Cum dubium non ſit, quin obliga-
tio † ſit eiuſdem naturæ, cuius eſt conuentio. Si igi- 89
tur conuentio naturalis eſt, ac gentium omnium communis, obligationes quoq; & actiones eiuſdem eſſe naturæ, conſequens eſt. *l. indebiti. de condict. indeb. l. 2. rer. amot. l. ex hoc iure.* vbi Bartolus, Bald. & Angel. *ff. de iuſt. & iur.* & quod inter Principem & ſubdi-
tum † oriatur ciuilis obligatio, textus eſt expreſſus 90
in l. 1. in fin. & l. ſeq. ff. de offic. procur. Cæſar. l. bene à Zenone. C. de quadrien. præſcript. qua ratione prodita ſunt in rer eos iudicia. *l.* 1. *& l. ad fiſcum. C. vbi cauſ. fiſcal. l. Procurator C. de edend.* Dieweil dann non obſtantibus dubitandi rationib. ſupra adductis die obangezeigte meynung gnuegſam confirmiret, ſo wiederhole ich vorigen Beſchluß. Wie vnd welcher geſtalt aber die Landſchafft ſich zuverhalten hat/ wann denſelben eine ſolche beſchwerliche newerung wieder jhren willen auffgedrungen werden wolte: daran will nicht wenig gelegen ſeyn/ vnd kan doch darvon gründtlich nicht geredet werden/ es ſey dann daß man zuvorn das mittel wiſſe/ dardurch ein ſolches von dem L. F. an die Landſchafft gebracht wird. Fichardus als er in einem ebenmäſſigen fall conſuliret worden/ ſchleuſt er in obangezogenem Conſilio dahin: Man ſolle den L. F. wegen abſchaffung ſolcher hoch beſchwerlichen newerũg vnterthänigſt vnd mit gutem glimpff/ es ſey gleich in Schrifften oder durch eine Schickung/ welches er jm am beſten gefallen läſt/ darzu auß allen dreyen Ständen Leute gebraucht werden müſten, erſuchẽ/ vnd vor ſolche beſchwerung bitten laſſen/ vnd auff den fall ſolches vnverfänglich ſeyn wolte/ daß alßdann dem L. F. zuerkennen gegeben würde/ man köndte dieſe newe vñ zuvorn vnerhörte beſchwerung/ als habenden ſtattlichen von Käyſern zu Käyſern confirmirten Priuilegien/ Freyheiten/ Rechten/ herkommen vnd gewonheiten/ ſtracks zu wieder nicht willigen noch eingehen/ ſondern man wolte dieſen verlauff an den Superiorem gelangen laſſen/ vnd deſſelben verordnung vnd erkentnüß darüber gewarten/ der vnterhänigſten zuverſicht/ der L. F. würde die Landſchafft hierumb mit billigkeit nicht können verdencken. Darauff man ſich des recurſus ad Superiorem gebrauchen/ vnnd vmb anordnung einer anſehenlichen Commiſſion/ vermüg des H. Reichs vnd der Cãmergerichts ordnung/ bitten köndte/ der geſtalt vnd alſo/ Wann der Commiſſarius darin Rechtlich zuſprechen bedencken/ oder beſchwerung haben ſolte/ dz alsdann die Sache nach geſchehenem beſchluß/ dem hochlöblichen Käyſerlich. Cammergericht Cõpromißweiß/ darin was recht iſt zuerkennen/ ferner vbergeben vnd zuſtellen ſolte.

Würde aber die Sache auff einen andern ſchlag angefangen/ vnd der Landſchafft etwas beſchwerlichs durch ein F. Decret oder befehlch aufferlegt. Auff ſolchen fall wird es ſich mit einem ſchlechten diſſens oder proteſtation nicht thun laſſen/ ſondern es wirt für rathſamb vnnd nothwendig gehalten/ daß man von ſolchem Decret entweder an daß Käyſ. Cammerge-

richt oder an Käyſ. Hoff appellire: qui enim immunitatem habet à Collectis, ſi vocetur ad Collectas ſoluendas, non eſt audiendus, ſi proteſtetur, ſed debet appellare, alias non poteſt poſtea cauſas immunitatis allegare: Textus eſt elegans admodum & ſingularis *in l. 1. §. ſi quis tutor. ad fin. quand. appelland. ſit.* vbi Angelus notabiliter dicit, ibi eſſe caſum in terminis, qui communiter ignoratur, quod habens immunitatem à datiis & collectis, vel aliis grauaminibus, ſi deinde deſcribatur in libro debentium ſoluere datia & collectis, vel alia grauamina, & poſtea citetur vt ſoluat, non ſufficit ibi priuilegium immunitatis allegare, excipiendo vel accuſando, quod non debeat ſoluere propter immunitatis beneficium, ſed imo debet in continenti, cum reſciuit ſe deſcriptum & vocatum ad munus, appellare, & ſub ungit: tene menti, quia neſcitur practicari. Solche Cautela wird nicht allein vom Angelo / ſondern auch vom Alexandro vor rathſam geachtet / qui *conſil. 136. in cauſa & lite inter Iacobum Marce. num. 11. libr. 2.* dicit: quod hic ſit caſus in terminis. Et quod ſic multum ſingulariter dicat Angel. *in dict. l. 1.* cuius dictum etiam teſte Alexandro ſequuntur moderniores. Derowegen die Landſtände vnd Vnderthanen ſich hierin wohl fürzuſehen haben / vnnd nach dem daß mittel durch welche dieſe beſchwerung an ſie gebracht werden möchte / geſchaffen ſein wird / auff alle fälle darauff bedacht ſein müſſen / darmit das beneficium appellationis nicht verlaſſet werde.

CONSILIVM III.

SVMMARIA.

1 *Inuentarium, quando vitio aliquo laborare deprehenditur, quatenus valeat.*
2 *Ad inuentarii confectionem quinam citandi ſunt.*
3 *Manifeſta offenſa eſt in non parendo iuſſui iudicis.*
4 *Aliud eſt iurare, aliud loco iuramenti promittere.*
5 *An iuramentum ſit, ſi quis dicat:* Deus me adiuuet, *vel,* Deus ſit mihi teſtis.
6 *Praeſumtio fortior tiar debiliorem vincit.*
7 *Praeſumtio à ſubſtantia ad ſolidias, validior eſt illa à ſolemnitate deſcendente.*
Vna praeſumtio per plures elidi poteſt.
8 *Prohibito vno, cenſentur prohibita ex illo ſequentia.*
9 *Antecedente prohibito, cenſetur etiam conſequens eſſe prohibitum, ſeu potius id, per quod ad illud peruenitur.*
10 *Mercatorum conſuetudo in cauſis mercantilibus attendi debet, etiam iniuſta. num. 11.*
11 *Filius patri obedire tenetur.*
12 *Mandatum ſuſcipere voluntatis eſt, conſummare vero neceſſitatis.*
13 *Mandatum acceptans & non adimplens, ad reſtitutionem, damna, impenſas & intereſſe tenetur.*
14 *Patientia cum ſcientia coniuncta facit, vt conſenſus praeſumatur.*
15 *Patientia inter coniunctos fortius inducit conſenſum.*
16 *Secretorum reuelator nomen proditoris meretur.*
17 *Quod ſemel probatum eſt, id poſtea reprobari nequit.*
18 *Qui fidem vnius ſemel probauit, is amplius improbare nequit.*
19 *Approbatio facto declarata plus operatur ea, quae verbis oſtenſa eſt.*
20 *Qui non improbat, is probare videtur.*
21 *Maritus iure Saxon. eſt legitimus tutor & curator vxoris ſuae.*
22 *Tutores & Curatores loco dominorum habentur.*
23 *Quodnam dicatur verum eſſe.*
24 *Cum mercatoribus quando agitur, ius ex bono & aequo redditur.*
25 *Mercator an exceptionem non numeratae pecuniae opponere poſſit, & quando.*
26 *Fidem fallere graue eſt.*
27 *Bona fides in quibus requiratur.*
18 *In foro mercatorum de apicibus iuris curandum non eſt, & de quonam foro intelligendum nu. 29.*
30 *Poena contra haeredes inuentaria non conficientes, quarum ſunt poſita.*
31 *Argumentum à fortiore in iure efficax eſt.*
32 *Quinam ex officio obligantur ad conficiendum inuentarium.*
33 *Tutores inuentarium non conficientes quando excuſantur. num. 36.*
34 *Cauſa inuentarii omittendi iuſtiſſima quae eſt, eaque interueniente, dolus abeſſe cenſetur. numero 35.*
37 *Mala agens, lucem fugit.*
38 *Quae palam fiunt, nullam habent fraudis & doli praeſumtionem.*
39 *Iuramentum purgatorium quando non valet.*
40 *Iuramentum alteri in iudicio deferens, prius de calumnia iurare debet.*
41 *Apocha quae dicuntur.*
42 *Apocha Graece ſignificat receptionem.*
43 *Antapocha chirographum deſignat.*
44 *De ſimilibus idem eſt iudicium.*
45 *In diuiſione haereditatis ſemper debet fieri collatio dotis & aliorum datorum inter liberos.*
46 *Incluſio vnius eſt excluſio alterius.*
47 *Cauſae dotis & ſtudiorum in iure aequiparantur.*
48 *Quilibet eſt ſuorum verborum interpres idoneus.*
49 *Voluntas ex ipſo actu colligitur.*
50 *Actus extrinſecus animum intrinſecum probat.*
51 *Opinio aequalitatem inter liberos tenens, ſeruari in dubio debet.*
52 *Pater non debet vnum filium facere, alterum filiaſtrum.*
53 *Actus agentium operari debent ſecundum eorum voluntatem, non vltra, praeter, vel contra.*
54 *Actus ſubſecutus verba praecedentia declarat.*
55 *Voluntas antecedens per actum ſubſequentem declaratur.*
56 *Nominum diuerſitas inducit rerum diuerſitatem.*
57 *Locationis renouatio quando facta cenſeatur.*
58 *Res inter alios acta, aliis non praeiudicat.*
59 *Proteſtatio quando proteſtanti ius illaeſum conſeruat.*
60 *Multa tractantur, quae non concluduntur.*
61 *Quod ſua natura temporale eſt, perpetuum fieri nequit.*
62 *Quando quid in contractu concluſum dicitur.*
63 *Eſſe naſcitur ex perfectione, & eſſe ſtat in concluſione.*

64 Si-

64 *Sigillum eſt res inanimata, per ſe nihil probans.*

65 *An & quando dicantur partes in ſcriptis contrahere voluiſſe.*

Mercatoris libri præſumuntur eius eſſe, cuius ſignum in ea ſcriptum eſt. ibid.

66 *Medicus ægrotum etiam inuitum curare poteſt.*

67 *Alius me inuitum liberare quidem poteſt, ſed non mihi inuito obligationem auferre.*

68 *Dominus quando geſta procuratoris rata habere dicitur.*

69 *Contractus & transactiones claudicare non debent.*

70 *Approbans pro parte contractum, in totum approbare cenſetur.*

71 *Oblatio cum depoſitione facta, vim ſolutionis habet.*

72 *A contractu recedere volens, quid prius reſtituere tenetur.*

73 *Nemo cum alterius damno locupletior fieri debet.*

74 *Qui non implet, quod implere tenebatur, in nam beneficio renunciare videatur?*

75 *Dictions.* non vltra, *æquipollet dictio.* weyter nit: *& quæ harum dictionum natura. nu 76.*

77 *Dict.* onn nach gelegenheyt / *eſſi actia qua.*

78 *Promiſsio,* cum commodum erit, *quo modo intelligi debet.*

79 *Poſſe non dicimur, quod commode non poſſumus, vel quod cum difficultate poſſumus.*

80 *Expreſſum facit ceſſare tacitum.*

81 *Socius nihil agens, non dicitur ſocius.*

82 *Quis è domo recedendo, tacite renunciaſſe ſocietati dicitur.*

83 *Nemo alterius facto prægrauari debet.*

84 *Proteſtatio facto contraria, quando de iure non releuat.*

85 *Actus quando proteſtatione eſt potentior, tunc ea non habet locum.*

86 *Qui pro ſe interuenire non prohibetur, mandare creditur.*

87 *In contractibus nominatis cur pœnitentia locus non eſt.*

88 *Coniuncti facta coniunctorum ſcire præſumuntur.*

89 *Scientia partis arguit ſcientiam totius.*

90 *De parte inſtrumenti ſciens, præſumitur de toto ſcire.*

91 *Scire & ſcire debere paria ſunt.*

93 *Qui ſcire debuit, tam in culpa eſt, quam qui ſciuit.*

94 *Damni emendatio recte petitur, & quando.*

95 *Cauſa damni fauorabilior, cauſa lucri.*

96 *Damnum probatur per iuramentum illius, qui damnum paſſus eſt.*

97 *Dictio,* omnis, *nihil excludit.*

98 *Patrimonii diminutio, damnum eſt.*

99 *Eius intereſſe dicitur, qui damnum patitur, non qui lucrum facit.*

100 *Damnum non patitur, qui ſpem lucri perdit.*

101 *Damnum quando quis pati dicitur.*

102 *Antecedente deſtructo, corruit conſequens.*

103 *Actum nihil creditur, donec aliquid agendum ſupereſt.*

104 *Aliud eſt promittere, aliud facere: & aliud eſt vendere, aliud de vendendo promittere. nu 105.*

106 *Res ex conſummatione formam & perfectionem recipit.*

107 *Opus antea non dicitur, quam ſit abſolutum.*

108 *Grauatus operis præſtatione prius non liberatur, niſi perfectum præſtiterit.*

109 *Iuramenta loco probationum ſuccedunt.*

110 *Iuramentum dicitur quid indiuiduum.*

112 *Cauſa bona actore bono indiget.*

113 *Iura magis ad abſoluendum, quam ad condemnandum ſemper inclinant.*

114 *Iuramenta ſunt magni præiudicii, & quomodo deferenda & ſuſcipienda.*

115 *Actor ad iuramentum in litem ratione damni, quando non admittatur.*

116 *Iuramentum damnum paſſo quando non deferendum.*

117 *Iuramenta ſunt remedia expediendarum litium.*

118 *Iuramenta quandam ſeruitutis vmbram inducunt.*

A IEHOVA SEMPER INITIVM.

DER Fall / darüber ein Rhatſchlag begehrt wird / verhält ſich folgender geſtalt.

Es hat V. S. ein Handelsmann zu B. in dem verſchienen drey vnd neunzigſten Jahre den 30. Aprilis ſeinen alten Handel beſchloſſen / ſolchen Handels beſchluß in ein richtig Libell verzeichnet / mit ſeinem angebohrnen Pitſchafft vnd vnterſchreybung eigner Handſchrifft beſtetiget / vnnd darauff ſeinem elteſten Sohn A. zu ſich in die newe Handlung folgender geſtalt gezogen / daß er nicht allein die näheſtkünfftige fünff Jahr zum Handel beſtellt vnd auffgenommen ſeyn / vnd darinnen gegen einer gewiſſen Beſoldung vnnd außgeſatztem Vortheyl dienen / Vatter vnnd Mutter getrew vnd gehorſam ſeyn / vnd den Handel / vnd jhr Thun vnd Weſen gantz verſchwiegen halten / ſondern auch wofern der Vatter vor außgang der fünff Jahren mit Tod abgienge / nichts deſto weniger die vbrige Jahr trewlich außdienen / vnnd nach außgang ſolcher zeit der Mutter / Geſchwiſtern / oder wer deſſen befüget ſein würde / wegen ſolcher Handlung / doch weyter gahr nicht / als von des Vatters Beſchreibenen vnnd Beſiegelten Schlußrechnungen / den letzten Aprilis Anno drey vnd neuntzig anzurechnen / biß zu außgang der beſtimpten fünff Jahr Rechnung thun ſolte vnnd wolte / alles nach fernerem Inhalt V. S. Schlußrechnung vnnd A. S. Handelsverſchreybung / davon vns glaubwürdige Copien ſub litera A. vnd B. zugeſchickt worden ſeyn.

Als nun der Vatter darauff innerhalb ſolcher fünff Jahren / den 10. May Anno 95. verſtorben / hat der Sohn krafft ſeiner verpflichtung / mit vorwiſſen vnd gegenwart der Mutter / ſich d' handlung vnd darzu gehörender Caſſa derogeſtalt angemaſſet / daß er den 16. May mit vorwiſſen der Mutter / als welche den Schlüſſel zu allen Sachen in handen gehabe / auch hernacher behalten / zu des Handels notturfft vnd fürfallender Reiß etzlich Geldt auß der Caſſa auff Rechnung genommen / ſo bald er aber wieder von der Reyß anheym kommen / als nemblich den letzten May / hat er die Caſſa in beyſeyn der Mutter vberſehen / wie ſie befunden / auffgezeychnet / die Handlung vnd Handels Wahren / aber durch die alten der Handlūg vnd Erbſchafft Handels Diener beſchreiben vnd verzeichnen laſſen /

auch beydes in ein Inventarium vnter ſeiner Hand verzeychnuß gebracht / vnd ſolgends erſt der Schlüſſel zu der Caſſa vnd dem Gewölb ſich vnterſangen / jedoch daß dieſelbe zugleich in der Mutter verwahrung verblieben / welcher er ſich dißfalls ſo wohl als dem Vatter verpflichtet / laut obbemelter Beylag / ſub lit. B. vnd hat alſo der handlung biß zu außgang der fünff Jahr fürgeſtanden. Solche Vätterliche verordnũg / wegen vorſtellung der fünff jährigen handlung durch den Sohn A. iſt von E.E. Rhat zu B. auff der Erben ſampliches Supplicieren den 9. Septembr. Anno 95. beſtetiget / inmaſſen die vns ſub literis C vnd D. vberſchickte Supplication, vnd darauff erfolgete Decret außweyſet. Als auch die mündige Erben / vnd der vnmündigen Vormündere die andere des Vattern verlaſſenſchafft Gerichtlichen inventiret, iſt die Caſſa vñ handlung auffs new nicht inventiret, vnd dieſes von niemand weiters begehret worden / ſondern es haben hierauff den 26. Septemb. Anno 95 die mündige Erben / vnnd der vnmündigen Vormünder / neben der Mutter A. S. vor E. E. Rhat gevollmächtiget / alle vnd jede jhre Handelsſachen in oder auſſer Landes / wo es allenthalben hanget vnd langet / zu adminiſtriren, vnd als ſeine eygne zubefordern / gemeiner handlung zum beſten zu kauffen / zuverkauffen / vnnd ſonſt allerhand Contract mit ſeinen vnd jhren Creditorn vnd Debitorn zu celebriren, nach inhalt der jhm zugeſtelten Teutſchen vnd Lateiniſchen Vollmacht / davon vns Copia ſub literis E. vnd F. zugeſchickt worden iſt.

Nach dem nun die zeit der beſtimpten fünff Jahr verfloſſen / hat mehrgedachter A. auff vltimo Aprilis Anno 98. die Handlung zuſammen gezogen / Rechnung beſchloſſen / vnd den Monat Maium darzu gebraucht. Dieſen Beſchluß vnd Rechnung zuſampt denen vorhin gehaltenen Rechnungen / vnd allemahl bey jeder Rechnung von jm ſelbſt gefertigten handels inventariis, hat er der beyden mündigen Erben ehelichen Vormunden H. H. vnd A. S. ſo wohl der vnmündigen Vormunden / vnd der Mutter den 8. Jun. deſſelben Jahrs zu vberſehen eingeantwortet / darauff iſt folgends den 15. vnd 16. Jun. zwiſchen jhnen allen Miterben / in beyſeyn ehrlicher Leute / wegen der Beyſchluß der Rechnung / anweſendẽ Wahrẽ / vñ Beylaſt des handels (So vmb ein genandtes bahres Geld verkaufft) einmahnung der Schulden / vnd außtheilung des beſtandenen bahren Gelds eine vergleichung getroffen worden / wie ſolches alles / weil es nicht alſo bald vmbgeſchrieben vnnd beſiegelt werden können / durch obgedachten S. mit eigner Hand auffgezeichnet / davon Copia ſub lit. G vns zukommen / welcher abhandlung neben dem anderen Miterben H. H. perſönlich beygewohnet.

Auff dieſe getroffene vergleichung vnd gehaltenen Kauff / vmb die Wahren vnd Handels Beylaſt A. S ſich ſeiner eygnen an ſich erkaufften Handlung in Gottes namen vnterfangen Da nun in abweſen des S. bemeldter H ſich in anderen Sachen / vnd ſonderlich der begehrten Geſellſchafft halben mit A. nit vergleichen können / hat er obgeſatzte abgehandelte Puncten ſtreytig zu machen ſich vnterſtanden / auch nachmahls den S zu ſeiner heymkunfft auff ſeine ſeyten gebracht / vnd dadurch verurſacht / das abermals im Auguſto hernacher noch ein Contract zwiſchen den anweſenden Miterben celebriret, darinnen alle vnd jede bißhero entſtandene ſtreytigkeiten auffgehoben / der A. die jhm vor dieſem verkaufften Wahren / nicht auß pflicht / ſondern geliebten friedens vnd eynigkeit halben / nicht zwar in dreyen / wie die vorige abhandlung vermag / ſondern in zweyen Jahren / allemahl die helffte zubezahlen / vnnd die Schulden ein gantzes Jahr vmbſonſt / hernacher aber vmb ein Thaler pro cento einzumahnen bewilliget / welche alſo auffs Papier gebracht / vnd von den anweſenden Miterben (zu welchen H. auff offters erfordern nit kommen wollen) ſubſcribiret worden / nach inhalt der vns ſub litera H. zugeſchickten Copien. Dieſem Contract zu volge hat A vnlängſt hernacher laut einer vor dieſem gefertigten außtheilung allen Miterben / was auff jeden pro rata kommen / von dem anweſendẽ bahren Geld vnd verkaufften handels Beylaſt zugeſtellet / welches die Mutter neben anderen jhrem zuſtandt / ſo wohl der beyden mündigen Erben Ehemänner / an ſtat vnnd von wegen jhrer Eheweiber / vnd dann der vnmündigen Vormünder alſo angenommen vnd empfangen / alles nach inhalt etlicher vnderſchiedenen darüber gegebenen vnd von dem H. ſelbſt vnterſchriebenen / auch vns ſub litera I. K L. M. zugeſchickten Quittungen / wie er dañ auch auff ſeiner den 15. Jun. gethaner verwilligung / dem gemeynen Allmoſen 20. Thaler entrichtet / vnd derowegen vermüg der mit litera N. vermerckter Beylag quittiret worden iſt. Gleicher geſtalt hat er zu volge ſeiner Zuſag auff die Weyhenachten Anno 98. ſo wohl auff die nachfolgende beſtimpte vnd bewilligte termin biß auff nähest abgewichene Joannis Baptiſtæ dieſes noch lauffenden 1601. Jahrs incluſive von den eingebrachten Schulden / vnd dabey gethaner außgab ſeinen Geſchwiſtern richtige rechnung gethan / jhnen jhr antheil bahr eingeantwortet / vnd jhr gebührendes ratum an denen den 15 Jun. verkaufften Wahren in zweyen terminen zugeſtellet / damit ſie wohl zu frieden / vnd jhnen jederzeit quittiret / vermög dreyer vnterſchiedenen mit litera O. P. Q. vermerckten Quittungen Weyln dann jetzt angezeigter maſſen / mit gethaner Rechnung vnd einſtellung der Gelder / auch eines jeglichẽ zuſtands die anderen Miterben content geweſen / auſſer der einen Schweſter vnd deroſelben Ehemanns H. H. welcher das jenige / was er zuvorn helffen beſchlieſſen / vnd von allen Miterben beliebet vnd bewilliget wordẽ / auß eygnem Sinn / nach dem jhm ſein Schwager in auffnemung zu einem Geſellſchaffter / ſeines gefallens nit willfahren können / lieber retractiret hette / den antheil der Gelder ſo ſeinem Weib zuſtändig / nicht / inmaſſen bey dem vorigen geſchehen / hat annemen vnd als für einen empfang / wie die andern Erben gethan / darüber quittiren wollen / ſondern den 9. Decemb. Anno 98 vnd alſo etzliche Monat nach erſter vergleichung vnd empfang der Gelder ſich erkläret / daß er ſich noch zur zeit wegen ſeines Eheweibs antheil an der Handlung nichts begeben haben wolte / nach inhalt der ſub litera R. notirten beylag: als iſt A. verurſacht worden dieſer ſeiner Schweſter zuſtand jhrem Ehemann coram Senatu zu offeriren, vnd als er denſelben anzunemen / vnnd begehrter maſſen darüber zu quitiren ſich verwängert / denſelben zu handen ſeiner Schweſter zu vnderſchiedenen mahlen ordentlicher weyſe zu deponiren, vermög der mit litera S. T. V. vermärckten vnd beygelegten ſignaturen, welche deponirte Summa Gelds gedachte ſeine Schweſter beneben jhrem Ehelichen Vormunden endlich erhobẽ vnd zu jhren handen empfangen / nach inhalt der Signatur ſub litera X Ob nun wohl A. S. der tröſtlichen zuverſicht geweſen / es würde ſeine Schweſter vnnd Schwager

ſich

ſich ſelbſt der gebühr beſcheyden / von jhrem gefaſten Sinn abweichen / vnnd zu keiner vnnötigen weyterung vrſach gegeben haben / beuorauß weyl H. ſich erbotten / da ſie jhm in der vbergebenen fünff Jährigen Rechnung mangel anzeygten / daß er jhnen derowegen gebührliche antwort geben / oder im fall ſie ſich als Geſchwiſter vnnd nahe Blutsverwandten nicht vergleichen köndten / er von andern Fürnehmen vnnd erfahrnen Handelsleuthen / in betrachtung / daß dieſes Handelsſachen ſeyn / ſich der Billigkeit nach weiſen laſſen wolte / zuverſichtig dieſelben würden in erwegung allerhandt vmbſtände / vnd zwar nach Kauffmanns gebrauch genugſam befinden / daß er ſeiner Schweſter oder ſeinem Schwager im geringſten nicht vnrecht gethan / ꝛc. So ſind ſie doch beyde von dem jenigen / was ſie jhnen eins mahls eingebildet / biß anhero trewhertziger erinnerung vnnd ermahnung guter Ehrlicher / vnnd in Handels Sachen wohlerfahrner Leut vngeachtet / nicht abzuwenden geweſen / ſondern ſie haben ein Klaglibell wieder jhn Gerichtlichen vbergeben / welches vns ſub litera Y. iſt zukommen / darinnen fürnemblich vier vnterſchiedene Klagpuncten wieder jhn angeſtellet / vnnd von der Klägerin begehret wird.

Erſtlich daß Beklagter jhr Bruder alle vnd jede vninuentirte Vätterliche Erbſchafftſtücke / ſonderlich aber was er in der Caſſ. vnnd ſonſten Vormundſchafft an Handels vnd anderer Bahrſchafft / auch an handels Wahren vnd zugehörigen Spittal Ampts / bey abſterben des Vaters vnd hernacher gefunden / vnd dann daß er vmb das Vätterliche Secret oder Geheymbuch keine wiſſenſchafft / auch daſſelbe weder durch ſich / noch durch jemandt anders auß dem wege gereumet habe / vermittelſt eines leiblichen Eydes / oder durch ein Eydlich verzeychnuß anzuzeygen.

Vor das andere / die in der Klag ſub num. 8. ſpecificirte mängel / inſonderheit zuuerantworten vnd zuverſetzen.

Vor das dritte / wegen der Handlung vom vltim. April. Anno 98. an / der Klägerin / ehrbahre / auffrichtige / vollnſtendige Rechnung zu thun / vnd darnach Capital / Gewinnung / nach abzug / was billich abzuziehen iſt / vnnd allen gebührlichen zuſtande abzugeben vnd einzuſtellen.

Vnnd dann vor daß vierdte auff begehren jhres Ehemanns / auff den fall / da Beklagter die angegebene zugeſagte Geſellſchafft verneynen wird / ſein Gewiſſen / darin es jhme auß nachlaſſung Landüblicher Sächſiſchen Rechten geſtellet / zueröffnen / wie er ſchuldig / nemblich dem Kläger / Vätterlichem willen nach / ſo bald die Miterben die Handlung fahren lieſſen / mit jhm ein Geſellſchafft auffzurichten / dieſelbe ſchlecht vnd ohne beding zugeſagt / die Rothandlung einſtellen laſſen / zum einkauffen vnnd auff die Märckt gebraucht / mit ſeiner verrichtung zufrieden geweſen / aber nachmahls die Zuſag nicht gehalten / auff ſeinen Vortheyl geſehen / vnd Klagenden H. in ſchaden gebracht / vnnd ſolche auff dreytauſende Thaler / angegebene Schäden zuerſtatten verpflichtet ſey.

Hierauff wird auch gefraget / Erſtlich / ob nicht der Beklagte / ſo viel den erſten vermeinten Klagpuncten belanget / nach gelegenheit aller bey dieſer Sachen erzehlten vmbſtänden / mit der Eydsleyſtung billich zuverſchonen?

Zum andern / ob er nicht wegen dero in der Klag ſub numero 8. angegebenen mängel von Rechtswegen zu abſolviren? Sonderlich aber / ob nicht die in angeregter Klag ſub numero 8. bey dem neundten Artickul ſpecificirte Poſten / als ein Schuld in die Caſſa billich zuverrechnen / vnd bey völliger Gewinnung / biß dem Beklagten ſein Vortheil von den achttauſende Thalern abgetheylet / verbleyben / darauff die Abtheylung des Gewinns zu richten / vnnd hernacher einem jeden an ſeinem gebührenden antheyl der Bahrſchafft vnd vbrigen Gewinns abzukürtzen ſey?

Vor das dritte / ob Kläger von vltimo Aprilis des Jahrs ein tauſendt fünff hundert acht vnd neuntzig / ſeiner Schweſter weytere Rechnung wegen jhres vermeynten achtentheyls Capital vnnd Gewinnung zu thun ſchüldig / oder ob er nicht billich davon zu abſolviren / vnd die Klägerin jhn wegen der gepflogenen getrewen administration der fünff Jährigen Handlung / ſo wohl der auß dem depoſito empfangenen Gelder gebührlichen zu quittiren / vnd dann den hinderſtandt des letzten termins an der verkaufften Handels Wahren / vnd biß anhero ferner eingebrachten Schulden anzunehmen / auch gleicher geſtalt darüber zu quittiren verpflichtet ſey?

Letzlichen vnd zum vierdten / ob nicht der Beklagte wegen der vom H. angegebner ſchäden / darumb daß er von jhm in die Geſellſchafft nicht eingenommen / mit der Eydsleyſtung billich verſchonet werde?

SOlche Fragen Chriſti Redemptoris noſtri auxilio humiliter implorato, vñ vermittelſt deſſelbẽ Göttlicher hülff / mit müglicher kürtz zu reſolviren, hat es bey der erſten anfänglichen wohl diß anſehen / als wann H.S. die vninuentirte Vätterliche Erbſchafftſtücke / vnd waß er in Caſſa vnd ſonſten gefunden Eydlich anzuzeygen ſchuldig ſey.

Dann Erſtlich kein zweyffel / daß ein Erbe entweder ein ſolenne minimeque ſuſpectum inuentarium auffzurichten / oder da er ſolches nicht gethan / die res hæreditarias Eydlich anzuzeygen ſchuldig ſey / *leg. fin. §. licentia. Codic. de iure deliber.* vbi permittitur Creditoribus, Legatariis & Fideicommiſſariis contra inuentarium non modo probationem inducere, ſed & hæredis ſacramentum exigere, ſi aliæ probationes defecerint, *leg. 2.* & ibi gloſſ. & Doctores *in verb. iurata fide Codic. quando & quib. quarta pars. libr. 10.* vbi ſucceſſores & hæredes rerum cunctarum, mobilium, æſtimationes iurata fide enunciant, vt inter curiam & ſucceſſores pro dodrante & quadrante diuidi poſſint, ſi per inuentarii exhibitionem illas publicare noluerint.

Sonderlichen aber iſt ſolches in Sächſiſchen Rechten / deſſen man ſich zu B. gebraucht / alſo verordnet / das ein Beklagter ein gebührliches inuentarium fürlege / oder in manglung deſſen vermittels Eydes die Erbſtücke anzeyge vnd ſpecificire, quem ſtylum & practicam iuris Saxonici viitatiſſimam eſſe teſtatur Weſenbecius *conſil. tertio. numer. quadrageſimo ſeptimo. part. 1.* ac doctiſſime Daniel Moll. *libr. 2. semeſt. quæſt. 14 nu. 5.*

Vor das andere / kan ſich der Beklagte damit von ſolcher Eydsleyſtung nicht erledigen / wann er ſchon die Handels Sachen in ein richtig Verzeichnuß gebracht hat: Dann ein ſolch richtig Verzeichnuß

einem

einem ſolenni inuentario keines weges zuvergleichen
iſt / zu welchem Notarien vnd Zeugen nothwendig ge-
zogen werden müſſen / per ea, quæ allegat Ioan Iac. à
Canib. *in tract. de executor. vltim. volunt. §. repetitu. nu-
mer.* 15.

Weil dann ſolches in gegenwertigem fall von dem
Beklagten verblieben / ſo wird er ſich der eydlichen an-
zeyg ſchwerlichen erledigen können: quandocunq;
enim inuentarium † vitio quodam & defectu l. bo-
1 rare deprehenditur, vel ſi hæres ob expilatam hæ-
reditatem in ſuſpicionem vocetur, vt, quam exhi-
buit bonorum hæreditariorum deſcriptionem, iu-
riſiurandi religione corroboret, non immerito ar-
ctabitur, per text. *l. fin. §. ſi vero. Cod. de his qui ad Eccleſ.
confug.* Dd. *in dict. l. fin. §. licentia. Cod. de iure delib.* Ro-
land. à Vall. *de confect. inuent. in 4. part. quæſt. vlt.* vnnd
auß dieſer vrſachen wird allen den jenigen / die ſich ei-
ner Erbſchafft anmaſſen trewlich gerahten / das ſie
deſcriptionem inuentarii nit vnderlaſſen ſollen / ne
vel apud hæredes, vel cohæredes, aut etiam credito-
res in ſuſpicionem expilatæ hæreditatis incidant. *l.
aduerſus. Cod. de crim. expil. hæred.* & vires hæreditatis
non exiſtente legitimo inuentario mediante iura-
mento patefacere teneantur. *d. §. licentia.* Et illud
quidem iuramentum, quod ex legis diſpoſitione
imponitur, & in locum deficientis inuentarii ſuc-
cedit, eius eſt naturæ, vt quamuis delatum eo re-
ferri nequaquam valeat. Ita eſt gloſſ. ſing. *in cap. fin.
verb. famoſis. ext. de iureiur. authen. i. nouo iure. verſ. ſed ſi da-
tum. Cod. de pœna iud. qui male iudic.* cum aliis iuribus,
quæ allegat Matth. Coler. *in ſuo proceſſ. execut. part. 2.
cap. 3. nu.* 387. 388. vbi ita iudicatum eſſe aſſerit, dar-
auß ſo viel abzunehmen ſeyn wil / daß der Beklagte
wegen nicht gerichtlich inuentirten handels Wahren /
Büchern / zugehörendem Caſſa vnd darinnen befun-
denen handels / Vormundſchafft vnd Spitalampt
bahrſchafft ſein Gewiſſen zueröffnen ſchuldig ſey. Be-
vorauß dieweyl vor das dritte / der Beklagte der Vn-
mündigen Erben Vormunden zu inuentirung der
Handelsſachen nicht gezogen oder erfordert / welches
ſich gleichwol in alle wege gebühren wollen / cum ad
2 inuentarii † confectionem omnes citari debeant,
de quorum intereſſe agitur, iuxta textum *§. ſi vero
abſint. in auth. de hæred. & Falcid.* nominatim illi, qui e-
rant certi, & per edictū incerti, quod clare reſpon-
dit Decius *conſil.* 251. *num.* 4. qui in his terminis lo-
quitur, & ſenſit idem Decius *in conſil.* 633 *num.* 19. &
Abbas *conſil.* 73 *num.* 6. *libr.* 2. So wird auch vor daß
vierdte / in facto præſupponiret, es habe Herr A. T.
des Rhats vnd Waysen Præſident zur zeit des ergan-
genen Rahts Decrets, dem Beklagten mündlich an-
gezeyget / er ſolle gleichwohl ein richtig Laris oder Gü-
terbuch halten / vnnd jährlichen den Miterben fürle-
gen / auch jnen wegen des Handels bericht thun / wel-
ches von jhme verblieben. Daher erfolget / als Klä-
gerin jren achten theyl deductis deducendis auß der
Vätterlichen Erbſchafft vnd Handlung gefordert /
daß zwar die Gerichtlich inuentirte Erbſchafftſtück
gewiß / was aber der Beklagte an handels Caſſa vnd
ſonſten vnter ſich gehabt / vnd gerichtlich inuentirt
worden / vngewiß / vnd der Klägerin vnbekandt vnd
verborgen iſt. Derawegen Beklagter daſſelbe eydlich
anzuzeygen ſchuldig / vnd hats jhm ſelbſt zu imputi-
ren, daß er obbemelten der Wayſen Præſidenten
befehlch ſo verächtlich hindan geſetzt / deme er doch
jhm ſelbſt / vnd den anderen ſeinen Miterben zum be-
ſten zu gehorſamen ſchuldig geweſen iſt: cum in non
parendo iuſſui iudicis † ſit manifeſta offen...
cōcluſum In Capella Tholoſana *quæſt.* 266. Auß ...
dieſe angezeigten motiuen es ſich wohl anfänglich da-
für anſehen läſt / als werde ſich der Beklagte der defe-
rirten Eydsleyſtung ſchwerlich erwehren oder entledi-
gen können.

Wir halten es aber eygentlichen dafür / daß eban-
gezogne diſpoſitio iuris tam communis, quam Sa-
xonici nach geſtalt vnnd gelegenheit gegenwertiges
falls nicht ſtat habe / daß auch der Beklagte / auſſer-
halb des geheyms oder Secrets Buchs / davon hier-
unden ſonderliche meldung geſchehē ſol / diß falls mit
Eydsleyſtung oder Eydlicher anzeyg nicht zubeſchwe-
ren ſey / vnd ſolches auß folgenden vnſers erachtens
nicht ſchlechten oder geringen / ſondern wohlgegrün-
deten vrſachen. Dann erſtlichen hat Beklagter nicht
allein an Eydes ſtat angelobet / welches gleichwohl
vor keine Eydsleyſtung zu halten: cum aliud ſit † iu- 4
rare, aliud loco iuramenti promittere, per multa
quæ allegat Modeſt. Piſtor. *lib.* 1 *conſ.* 19. *quæſt.* ... *num.*
33. *cum multis ſeqq.* Matth. Coler. *in proceſſ. execut. part.*
1. *cap.* 10. *num.* 241. 242. Sondern er hat auch ſein an-
gelöbnüß mit folgenden worten / So war jhm Gott
helffe / beſtettiget / welchs wir vor anders nichts dann
vor einen geſchwornen Eyd halten können. Cum iu-
ramentum ſit † ſi quis dicat, *Deus me adiuuet*, vel *Deus* 5
ſit mihi teſtis: per ea quæ allegat Cagnol. *in l. ſi quis ma-
ior. nu.* 102 *Cod. de tranſact.* facit in rea, quæ tradit Co-
ler *modo allegat. in loco nu.* 246 247. Hat ſich nun der
Beklagte vermittels eines geſchwornē Eyds zur ver-
waltung dieſes Handels beſtellen laſſen / wie dann die
Klägerin bald im eyngang jres Klaglibells deſſen ge-
ſtendig iſt / ſo iſt nit vermuhtlich / daß er ſo vergeſſent-
lich darwieder werde gehandelt haben / ſondern es ver-
muhten viel mehr die rechte pro iis, qui ab initio ſuæ
artis & negotii iurant, quod ea legaliter & ex fide,
vt viro bono conuenit, exerceant, ita Alciat *de præ-
ſumpt. præſ.* 16. Menoch. *de præſumpt. lib.* 2 *præſumpt.* ...
nu. 4. vnd wird die wieder den Beklagten daher militi-
rende præſumption, das er die Caſſa vnd Handels-
wahren nicht ordentlich oder Gerichtlich inuentiret
durch die andere / daß er nemblich dem Handel mit
Eydspflichten verwand geweſen / nicht vnbillich eli-
diret, cum præſumptio † potentior vincat debi- 6
rem, per multa quæ allegat Menoch. *de arbitr. iud.* ...
2. *cent.* 5. *caſu* 4 ... 2. vbi dicit, præſumptionem ...
teris eſſe potentiorem, quæ facit valere actum &
quod ea, quæ à ſubſtantia † deſcendit, ſit v... 7
illa, quæ deſcendit à ſolemnitate. Item, quod illa ſit
potentior præſumptio, quæ beni gnior eſt quod d...
niq; potentiſſima præſumptio ſit virum bonum p...
ſertim iurata fide obſtrictum furtum non com...
ſiſſe durch welche vielfältige vor den Beklagten mi-
litirende præſumtiones die einige / welche ex inuen-
rio non rite confecto herrühret / billich hindertrieben
wird / cum vna præſumptio per plures, præſertim po-
tentiores & contrarias eli datur. Menoch. *de præſumt.
libr.* 2 *præſumpt.* 7 ... *nu.* 1... Vor das andere / befindt ſich
in des Beklagten von ſich gegebenen Eydlichen har-
ten verſchreibung / ſo viel daß des Vatters gemüth
vnd meynung geweſen / wie ſie dann auch di Beklag-
tē dahin verobligieret / alles ſeyn thun vnd handel ...
ſchweigen zu halten / vnd nicht allein bey des Vatters
leben / ſondern auch nach ſeinem tödtlichen abgang
biß zu endung der beſtimpten fünff Jahr außzuhlen
vnd folgend vom vltimo April. Anno 9... an ... biß zu
außgang ſolcher fünff Jahr Rechnung abzulegen.

Hat

Hat ihm Beklagter einen leiblichen Eyd geſchwo-
ren/wie Klägerin in jhrer Klag ſelbſt bekennet/ den
Handel verſchwiegen zuhalten/ vnd deſſelben Scha-
den abzuwenden/ vnnd beſtes zubeförderen/ ſo iſt er
je ſchuldig geweſt/ alle mittel/ dardurch des Han-
dels heymligkeit geoffenbahret werden köndte/ abzu-
wenden/ ſonderlich aber die Gerichtliche Inuentur/
bey welcher dieſe Handlung nicht wohl hette ver-
ſchwiegen bleyben können/ eynzuſtellen. Dann iſt
jhm vom Vatter befohlen oder verbotten geweſen/die
Handlung in geheym zu halten/ oder dieſelbe nicht
zu offenbahren: So ſind gewißlich jhm auch alle
mittel/ dardurch ſolches geſchehen köndte/ vnderſa-
8 get worden. Cum prohibito vno † cenſeantur o-
mnia prohibita, quæ ſequuntur ex illo, gloſſ. in
capit. nam concupiſcentiam. verb. vndecimus. extr. de con-
9 *ſtitut.* Et antecedenti † prohibito, præſumitur pro-
hibitum omne, per quod ad illud peruenitur, An-
ton. Gabriel. *libr. primo. commun concluſ. titul. de pro-
bation. concluſion. ſeptima.* & nouiſſime Maſcardus *de
probation. volumin. primo. concluſion. centeſima ſecunda.*
Hat er auch vom Vatter befehlch gehabt/ nach deſ-
ſelben Todt die Handlung fortzuſtellen/ ſo hat jhm
nicht gebühret nach des Vatters Begrebnuß Händ
vnnd Füſſe ſincken zu laſſen/ ſondern er hat auff die
Handlung/ vnnd alles was derſelbigen anhängig/
ein wachendes Aug haben/ vnnd den damahls be-
vorſtehenden Leypſiſchen Oſtermarckt beſuchen/
vnnd allda zu erhaltung deß Vatters guten nahmen/
vnnd des Handels Credit/ etliche Schulden abzah-
len müſſen: Zu welchem ende/ er in beyſeyn der Mut-
ter/ welche die Schlüſſel zu der Caſſa vnnd Gewölb
nach des Vatters Seligen Todt ſo wohl/ als bey
ſeinem Leben/ vnnd als der Vatter ſelbſt in jhrem be-
ſchluß gehabt/ auch neben dem Vatter vnnd Sohn
der Handlung beygewohnet/ ſo viel Geldes als zu
contentirung oder befriedigung der Creditoren/vnd
abzahlung der Begräbnüß vnkoſten von nöhten ge-
weſen/ auß der Caſſa genommen vnd dieſes folgends
berechnet/ die Schlüſſel aber in der Mutter verwah-
rung gelaſſen.

Weyln es dann hierüber mit verordnung der
Vormünder etwas ſchwer zugangen/ vnnd dieſelbe
nicht ehe/ dann zu ende des Monats Auguſti beſtetti-
get worden/ die Handlung aber ohn mercklichen
ſchaden vnnd nachtheyl ſolche zeit vber nicht ſtill lie-
gen/ auch ohne vberſchlag der Caſſa keines weges
fortgeſtellet werden können/ hat Beklagter auff ſei-
ne wieder anheymkunfft den zwölfften Tag des Mo-
nats Junii/ mit Vorwiſſen/ Hülff/ beyſeyn vnd zu-
thun der Mutter die Caſſa vberſchlagen/ vberzehlet/
vnnd was darinnen an Handels/ Hoſpitals vnnd
Vormundſchafft Geldern befunden/ mit eygner
Hande außgezeychnet/ auch die anweſende Wahren
daſelbſt vnnd anderſtwo/ durch die zu dieſer Hand-
lung verpflichte Handels Diener inuentiren vnnd
auffzeychnen/ wie dann auch auß des Handels
Schuldbüchern die Debitores vnd Creditores auß-
ziehen laſſen/ vnd ſolches auff die maß vnd form/ wie
es der Vatter den letzten Aprilis im Jahr ein tauſend
fünff hundert drey vnd neuntzig/mit dem erſten Han-
dels inuentario ſelbſt gehalten/ in ein richtiges Ver-
zeychnuß gebracht/ vnnd darauff der Handlung/
Caſſa, vnnd darzu gehörigen Büchern ſich vnterfan-
gen/ die Schlüſſel zu ſeinen Händen genommen/ je-
doch der geſtalt vnd alſo/ das dieſelben zugleich/ wie
auch zuvorn/ in der Mutter verwahrung geblieben/
die ſie dann ſonderlich ſo wohl als er/ ja in der Nacht
allein in jrem beſchluß vnd verwahrung gehabt. Hat
alſo Beklagter damit ein mehrers nicht verrichtet/
dann darzu jhn die Väterliche verordnung vnnd
ſeine eygne gethane verpflichtung verbunden hat/ wie
auch ſonſten vnter richtigen Handelsleuthen ge-
bräuchlich/ dem Beklagten als ein Handelsmann/
auch ohne das zugeleben ſchuldig geweſen iſt. Cum
conſuetudo † mercatorum in cauſis mercantilibus 10
attendi debeat, etiamſi iniuſta eſſet, quia excuſat
à pœna, per ea quæ allegat Marcus Mantua Blan-
didius *conſil. 127. tom. ſecundo. numer. 1. 2* & in man-
dato generali, quale reus conuentus habuit, omnia
veniant, quæ ſolita ſunt fieri in ſimilibus, adeo vt
ſi mandatum haberet in ſe aliquam dictionem ta-
xatiuam, nihilominus mandatarius: maxime au-
tem adminiſtrator patris, poſſit facere ea, quæ alii
ſimiles in illa ciuitate ſunt facere ſoliti, per multa
quæ allegat Decianus *conſil. 60. ſeruando ordinem. nu.
6. volum. 2.*

Es kan jhm auch daher/ vnd daß er der Väterli-
chen diſpoſition mit verrichtung der Handelsſachen
ſo getrewlichen nachgegangen/ nichts vngebührlichs
beygemeſſen werden/ cum filius etiam citra eiuſmo-
di arctam † obligationem patri obedire teneatur, 11
per ea quæ allegat Borgnin. Caualcan. *part. ſecunda. de
contract. deciſion. 11. numer. 14. 15.* Nicolaus Euerhard.
conſil. 92.

So hat es auch bey jhm nicht geſtanden/ ſeine jme
von dem Vatter auffgetragene/ vnd von jhme ange-
nommene verrichtung/ nach deſſelben Todt alſo bald
von ſich zuſtellen/ ſondern er iſt dieſelbe fort zutreyben
ſchuldig geweſen. Cum voluntatis ſit ſuſcipere man-
datum, † neceſſitatis conſummare. *l. in commodato.* 12
Cod. commod. Ja er hat ſich befahren müſſen/ da er des
Vatters befelch nicht nachſetzte/ daß er künfftig dero-
wegen von ſeinen miterben beſprochen werden möch-
te. Cum acceptans † mandatum & non adimplens, 13
ad reſtitutionem, ad damna, impẽſas & intereſſe te-
neatur, per ea quæ allegat *deciſ. Genuenſ. 189.*

Vor das dritte hat die Klägerin vnd jr Ehemann
zu derſelben zeit/ als man die Caſſa vberſchlagen/vnd
die Handels Wahren inuentiret/ in dem Väterli-
chen Hauß gewohnet/ mit der Mutter vnd dem Be-
klagten in einer Stuben/ vnnd an einem Tiſch gewe-
ſen/ ſie hat von dieſen allen offt vnd viel hören reden/
es iſt auch ihnen beyden frey vnd beuor geſtanden/ da
ſie der Mutter/ jhren Bruder vnnd Schwager/ vnd
dann der Erbſchafft zu dieſer Handlung verpflichte-
ten Dienern nicht trawen wollen/ der inuentirung
ſelbſten beyzuwohnen/ vnd wie man damit gebähret/
zuzuſchawen/ welches dem Beklagten nicht hat zu
wieder ſeyn können. Sie haben aber Beklagten
ohne eynig wiederrede ſolche inuentirung vollnziehen
laſſen/ vnd der Gerichtlichen inuentur vber die Han-
delsſachen mit keinem wort begehret/ welcher verblie-
ben halben ſie niemandts anderſt/ dann ſich ſelbſten
zubeſchuldigen hat/ ſi enim facere debuit nec fe-
cit, culpæ huius rationem reddat. *leg. ſi quid. §. ficut
autem. ff de petition. heredit.* Et factum cenſetur in
eius præiudicium, per quem ſtat, ne fiat, per ea, quæ
allegat Tiraquellus *de retract. lignag. §. 15. gloſſ. 2. nu-
mer. ſeptimo.* Derowegen es nothwendig dafür zu-
halten/ daß ſie mit ſolcher verrichtung wol zu frieden
geweſen/ vnd iren conſens darzu gegeben/ cum patien-
tia † coniuncta cum ſcientia faciat, vt conſenſus 14
præſu-

præſumatur, per multa iura, quæ nouiſſime allegat
Maſcard. *de probat. vol. 3. concluſ. 1153.* Benorauß die-
weyl die Klägerin vnd der Beklagte einander ſo nahe
verwandt/ vnd derowegen à præſentia ad conſenſum
15 deſto ſtärcker zuſchlieſſen iſt. Cum † præſentia inter
coniunctos fortius inducat conſenſum. *l. ſi ſeruus. de
donat. inter vir. & vxor.* gloſſ. *in l. qua dotis.* & ibi Bart.
column. penult. ſolut. matrimon. facit *l. Proculo ff. de pro-
bation.*

So hat auch vor das vierdte / der Beklagte ſeines
Vatters befehlch/ vnd daß er den handel in verſchwie-
gen halten ſolle/ vor ſich gehabt/ demſelbē were zuwie-
der gehandelt worden / wann man des Handels ge-
heyme Sachen hette offenbahren ſollen / welchs durch
die Gerichtliche inuentur nothwendig hette geſchehen
müſſen. Vnd hette ſich der Beklagte abermahls we-
gen ſeiner Miterben allerley zubefahren gehabt/ wann
er cōtra expreſſam diſpoſitionem paternam die Ge-
richtliche inuentur auch auff die Handelsſachen hette
extendiren laſſen/ ja man hette es jhme auch wohl/ als
wann er Ehrrührig gehandelt/ auffrucken dörffen.
Cum ratione iuramenti ac officii tacere debuerit, &
16 ſecretorum † reuelator proditoris nomen merea-
tur, vt multis probat Angel. *in conſil. 257. num. 5.* late
Menoch. *conſ. 175. lib. 2. num 23. 24. 25.*

Vor das fünffte / ſo hat der Rath zu P. als die O-
brigkeit/ dieſe Vätterliche verordnung durch ein De-
cret vor rechtig vnnd billich gehalten/ auch dieſelbe in
betrachtung/ daß dem Vatter des Handels gelegen-
heit am beſten bekant geweſen / auch daß derſelbig ſei-
nen Kindern ohn allen zweyffel das beſte gegönnet/
dardurch confirmiret. auff welchen fall der Beklag-
te abermahls gnugſam verſichert iſt/ cum decretum
iudicis ex iuſtis cauſis interpoſitum præſumatur. *l.
Herennius. §. Caia ff de euiction. l. ab ea parte. de probation.*
cum multis aliis iuribus, quæ allegat Anton. Gabr.
libr. 2. ſentent. concluſ. 5. vbi num 8 ill. m regulam am-
pliat, adeo præſumi pro decreto iudicis, vt præſu-
matur ceſſare dolus, vel metus, imo omnis præſum-
tio fraudis, quando decretum iudicis interue-
nit.

Vor das ſechſte / ſo kan die Klägerin in keiner Ab-
red ſeyn/ das ſie beneben andren Miterben den B. den
26. Septembr. Anno 95 volle macht vnd gewalt auff-
getragen / alle vnd jede Handelsſachen in vnd auſſer-
halb Landes zu adminiſtriren, vnd als ſeine eygne zu-
befördern / nach fernerem inhalt der vns vberſchick-
ten Vollmacht/ darauß zuvernehmen daß man jme/
vnangeſehen er die Handels ſachen Gerichtlich nicht in-
uentiret, nichts deſto weniger auch hernacher getra-
wet/ vnd dafür gehalten hat / daß er mit ſeiner extra-
iudicial inuentirung richtig vnd getrewlich vmbgan-
gen habe: welches ſie mit vollziehung ſeer Vollmacht
genugſam zuerkennen gegeben / dann da ſie einer an-
dern meynung geweſen / würde ſie dazumahl nicht
ſtill geſchwiegen/ viel weniger jhme neben der Mutter
vnd jhren mit Geſchwiſtern newe Vollmacht auffge-
tragen/ ſondern zuvor vmb Gerichtliche inuentirung
des Handels vnd darzu gehörigen ſachen angehalten
haben. Sie hat aber ſolches eingeſtelt / vnnd es bene-
ben den andern Miterben bey der Vätterlichen diſpo-
ſition vnnd darauff erfolgeten Rahts Decret verbley-
ben laſſen / auch neben den andern ſolche Vollmacht
vollnzogen / dardurch ſie dann die vorigen durch den
Beklagten in beyſeyn der Mutter verrichte inuenta-
tion approbiret vnnd beſtettiget / ſi enim ille dicitur
approbare omnia facta ab alio nomine ſuo in con-
uenti, quam primum ſcit illa, & non contradicit,
gloſſ. in l. quo enim. §. tulianm. verb. accipiendum. & ibi a-
puſtil. *ff. rem rat. hab.* multo magis approbaſſe cenſe-
bitur; qui ex interuallo denuo cum aliquo contra-
hit, & vt etiam in poſterum negotiationem conti-
nuet, illi mandat: eo enim caſu † ſemel probat, quod 17
poſtea reprobare non poteſt. *l. Pomponius. ff. de negot.
geſt.* Menoch. *conſil. 1. libr. 1. num* 255. vbi tradit, eum † 18
qui fidem vnius ſemel probauit, non poſſe impro-
bare amplius. Welches diſſfals deſto mehr ſtat hat /
dieweyl die Klägerin jhr des Beklagten verrichtung
ſo weyt gefallen laſſen / vnnd dieſelbe nicht allein mit
worten/ ſondern auch mit der that ſelbſtē approbiret,
cum approbatio facto † declarata, plus operetur, 19
quam ea quæ verbis oſtenſa eſt, per ea quæ allegat
Decianus *conſil. 59 vt conſulam num. 14. vol. 2.* Ja wann
auch ſchon dergleichen approbation nicht ſolte erfol-
get ſeyn / dieweyl ſie aber dannoch per contrariæ vo-
luntatis conteſtationem dazumahl ein anders nicht
zuerkennen gegeben / ſo wird ſie jetzund billich damit
abgewieſen. Cum probet, qui † non improbat: per 20
ea quæ allegat Tiraquel. *de retract. lig. § 35 gloſſ. 4 nu-
mer. 46.*

Vor das ſiebende / hat der Klägerin Ehewirt den
15. Iun. Anno 98. vnd alſo nach außgang der beſtim-
ten fünff Jahr neben den andern Miterben dem Be-
klagten die anweſenden Wahren vnd Handels Bey-
läſten verkaufft / vnnd ſich wegen eynmahnung der
Schulden mit jhme verglichen / vnd daß noch mehr
iſt / ſeines Weybs ratam an denen dazumahl beſtan-
denen bahren Geldern vnd verkaufften Handels Bey-
laſt angenommen / vnd darüber quittiret. Hat er nun
ſeines Weybs antheyl verkaufft / ſo kan er ſich deſſel-
ben per viam huius inſtitutæ actionis nit wiederumb
anmaſſen. Vnd iſt nichts daran gelegen / wann ſie
ſchon an jetzo fürgeben wolte / das jhr Ehewirth von
jhr deſſen kein befehlch gehabt / vnnd jhr wieder jhren
willen nichts begeben können / dann er für ſich/ vnd in
proprio nicht / ſondern in jhrem nahmen vnd als ein
Miterb neben der Mutter vnd anderen Erben ſolcher
Handlung beygewohnet/ vnd dieſelbe vollnziehen hel-
fen/ deſſen ſie gute wiſſenſchafft gehabt hat / kan alſo
derſelbe Handelskauff von jr nun mehr nicht hinder-
zogen oder retractiret werden. Cum maritus † iure Sa- 21
xon. ſit legitimus tutor vel curator vxoris ſuæ *art. 31.
& 45* Landr. *libr. 1* Weychbild *art. 65.* atqui tutores &
curatores † cum adminiſtrationem liberam ex legis 22
conceſſione habeant, & dominorum loco habean-
tur. *l. qui fundum. § ſi tutor ff. pro tutore.* de rato non ca-
uent, niſi dubium ſit tutores vel curatores ſint, vel
an durent *l. vulgo. de adminiſtr. & peric. tut.* So iſt auch
kein zweyffel / quod iure Saxon. vniuerſæ mulieris
ſubſtantiæ adminiſtratio & vſusfructus ad maritum
pertineat. *dict. artic. 31 & 45.* Reinhard. *differ. 45* Auß
jetzo angezeigten vrſachen können wir auff keine an-
dere/ dann dieſe Meynung ſchlieſſen / daß Beklagter
bey dem erſten Klagpuncten mit der Eydtsleyſtung
zuverſchonen/ vnd von demſelben zu abſoluiren ſey.
Die vbrigen in dem vns zugeſchickten Bericht ange-
zogene motiuen haben wir in dieſem vnſerm Rhat-
ſchlag conſulto vnd mit fleiß vbergangen nicht zwar
darumb das wir dieſelbe vor vnerheblich hielten / ſon-
dern dieweyl wir verhofften / es ſolte der Iudex durch
die von vns angezogene rationes zu der gebetenen ab-
ſolution zubewegen ſeyn / vnd können gleichwohl ſie
anderen in den produckten nit weniger negiret, dem
Iudici inculciret vnd vor augē geſtellet werden/ dabey
wir

wir dann den Herrn Conſultorem deſſen erinnern
müſſen/ob wir wohl der ſchließlichen meynung ſind/
wie obangezeyget/auch anderer geſtalt/wann wir des
Iudicis ſtell vertretten ſolten/nicht erkennen köndten.
Dieweyl aber dannoch die Sächſiſchen Scabinatus
auff die deferirten iuramenta zuerkennẽ ſonſt geneygt/
vnd wir alſo nit aller ding verſichert ſeyn/ob vnſerm
anzeygen nach die vertröſte abſolutori eben ſo gewiß-
lich erfolgen möchte/daß es nicht zu wieder rahten ſein
wolte/entweder in erſter inſtantz/oder zum wenigſten/
wann vber zuuerſicht in derſelben ein wiederiges Vr-
theyl ergehen/vnnd auff die deferirte Eydsleyſtung
erkennet werden ſolte/durch eine eyngewandte in fo-
ris Saxonicis vbliche leutterung ſich dahin zuerbieten/
das man mit dem Beweyß gefaſt ſey: vnnd damit des
Beklagten Gewiſſen genuegſam vertretten könne/mit-
bit zu damit zuzulaſſen/welche verhoffentlich zu erhal-
ten ſein wird Cum is, cui iuramentum defertur pro-
bationibus legitimis à iuriſiurandi præſtatione ſe
exonerare poſſit. *leg. cum qui iurauit. in princ. de iuretur.*
Bart. in *l. in contractibus* §. *illo. C. de non num. pecun.* Iaſon,
Curtius & Dd. *in l. manifeſtæ d. tit. de iuretur.* Cachetan.
in deciſ. Pedemont. deciſ. 11. Mauſer. *in proceſſ. iur. c. de litis
conteſt.* Beuſt. *in tract. de iuretur in rub. nu.* 60. per text. *in
c.* 2. *de probat.* Auff welchem fall/weyl gleichwohl aller-
ley libelliret, ſo in facto beruhet/deme der Index citra
probationem nicht gern glauben zuſtellet/der beweyß
müſte fürzunehmen ſeyn; vnnd iſt bey vns kein zweyf-
fel/es werde der Beklagte ſeinen vns zugeſchickten
Bericht in omnem euentum notthürfftig darthun
vnd beweyſen können: dadurch dann der Index zu
änderung ſeines vorigen Vrtheyls möchte zubewe-
gen ſeyn: Wann er ſchon dazie zuuor & ante factas
einſmodi probationes nicht were zubewegen geweſt:
dann es offt zugeſchehen pflegt/daß ein Iudex, wann
er ſchon vermercket/ex vna parte ſtet iuſtitia, das er
doch nicht gern daran kommet/denſelben theyl zu ab-
ſoluiren/es ſeye dann ihm die innocentia rei euidentiſſime
tiſſime für augen geſtellet/welches durch den beweyß
endelich geſchehen kan: darauß der Iudex, wann er
zuuor der Sachen nicht durchauß gewiß iſt/der war-
heit ferner vergewiſſert/vnd der Sachen näher kom-
23 men kan. Cum aliud dicatur † eſſe verum, nõ quod
verum eſt, ſed quod probatum eſt, Alciatus *conſil.*
50. *numer.* 6. *libr.* 9. Wiewohl in hac cauſa mercan-
tili billich ſo ſtrictæ probationes nicht ſolten erfordert
werden/cum etiam de iure communi & non ex ſta-
tuto tantum inter mercatores procedi, & ius reddi
debeat potius ex æquo & bono, quam quod rigor
iuris ſeruetur, ſicut expreſſe & in ſpecie decidunt
Angel. *conſil.* 98. & *conſil.* 321. Bertrandus *conſil.* 263.
numer. 8. 9 10. *libr.* 2. Alciatus *conſil.* 117. *num.* 14. vbi
24 dicit, quando agitur cum mercatoribus, ius † red-
ditur ex æquo & bono. Tob. Non. *conſil.* 70. *num.* 6.
Ideoque pœna *l. ſi quis maior. Codic. de tranſact.* cum ſit
de rigore iuris, inter mercatores non obſeruatur.
Thom. Parpal. *dict. leg. ſi quis maior. numer.* 79. Item,
25 mercator † non poteſt opponere exceptionem non
numeratæ pecuniæ. Iaſon *l. qui pecuniam. nu.* 6. *ſi cert.
petat.* Duen. *in tract. regular reg.* 260 *num.* 9.

Wir wollen vns aber gleichwohl darauff nicht al-
lerdings fundiren, dann wir es gäntzlich dafür hal-
ten/textu iuris non probari, quod in cauſis mer-
catorum ex bono & æquo ſola facti veritate inſpe-
cta, iudicandum ſit. Etſi enim varia ad hoc allegen-
26 tur ab interpretibus, vt quod graue † ſit fidem falle-
re. *L.* 1. *de conſtitut. pecun.* Item, quod Baldus refert in *c.
ſi pro debilitate. num.* 9. *de offic. delegat.* quod bona fides
potiſſimum † requiratur in his, qui plurimum ne- 27
gotiantur, *per d. l.* 1. & gloſſ. *verb. argentarius. Authen. de
fid. inſtrum. coll.* 1. vbi dicitur, quod ad fidem argenta-
rii recurratur, ſicut ad fidem tabellionis: Tamen
hæc intra generaliora ſunt, quam vt in ſolis merca-
toribus locum habeant, & quod dici ſolet in foro
mercatorum, non † eſſe curandum de apicibus iu- 28
ris, intelligendum eſt de illo † foro, in quo extat ſta- 29
tutum, quod cauſæ mercatorum ex bono & æquo
decidi debeant. In aliis autem locis, vbi huiuſmo-
di ſtatutum non extat, iuris communis diſpoſitioni
ſtandum eſt. Strach. *in tractat. de mercatur. quomod. in
cauſis mercat. procedend. ſit in* 1. & *ſeq. capit.* Bartol. in *l. ſi
fideiuſſor.* §. *quadam. ff. mandat.* Bald. *in l ſi pro ea. num.*
14. *Cod mandat.* Alexand. de Imol. *conſil.* 41. *numer.* 3.
volum. 3. vt ita non ſit tutum pedem in eo figere.

Dieſer von vns vnſers erachtens genuegſam be-
wehrter meynung iſt nun nicht zuwieder/was zuuor
pro ratione dubitandi angezogen worden iſt: dann
Erſtlich iſt wohl nicht ohn/das die diſpoſitio iuris
communis, præſertim vero Saxonici wegen der Eyd-
leyſtung in caſu non confecti inuentarii dem Be-
klagten ſehr zu wieder ſey/es ſind auch in den gemey-
nen beſchriebenen Rechten/contra hæredes † inuen- 30
taria non conficientes, etliche Straffen auffgeſe-
tzet/vt quod teneantur vltra vires hæreditarias cre-
ditoribus & legatariis. *L. vltim. Cod. de iur deliber.* item,
quod amittant Falcidiam. §. *ſancimus. authent. de hæ-
red. & Falcid.* Vnd iſt ſonderlich an denen orten/da
das Sachſenrecht gehalten wird/rathſamer ein in-
uentarium auffzurichten/ne hæres ſe te iuriſiuran-
di onere implicare cogatur. Coler. *in proceſſ. executiu.
part* 2. *capit.* 3. *numer.* 386.

Es muß aber diß falls nicht auff dieſelbe/ſondern
auff des Vatters verordnung/vnnd des Beklagten
beſtallung/auch was aller ſeyts für vnnd nach ver-
flieſſung der fünff Jahrn darauff erfolget/abgehan-
delt vnd beſchloſſen worden iſt/geſehen werden: da-
durch Beklagter von dieſer begehrten Eydsleyſtung
erlediget wird/vnnd kan doch ein Vatter den Kin-
dern die auffrichtung eines inuentarii wohl gahr ver-
bieten oder erlaſſen: per ea quæ tradit Iulius Clarus
libr. 3. *ſentent.* §. *teſtamentum. quæſt.* 66. *num* 5. Daniel
Mollerus *libr* 1. *ſemeſtrium. capit.* 39. *numer.* 10. 11. 12.
Wie viel mehr kan er verordnung thun/daß man
ſeyne Handlung in geheymb halte: vnd mit auffrich-
tung eines Gerichtlichen inuentarii männiglich nicht
offenbahre.

Eſt enim in iure efficax † argumentum à fortiori. 31
l. quanto magis. ff. de iuretur. l. cui pacto. de ſeru. export.
Facit textus *in leg. tutor qui repertorium. de adminiſtrat.
tutor.* welches auch die tutores, qui tamen ex officio
obligati † ſunt ad conficiendum inuentarium, 32
adeo vt ante inuentarii confectionem interdicta
ſit illis adminiſtratio. *leg. fin.* §. *illo. Codic. arbitr. tutel.
dict. leg tutor qui repertorium.* für entſchüldigt helt/ſi
ex neceſſaria † & iuſtiſſima cauſa inuentarium non 33
confecerint. Vnnd derowegen alſo darauff die Re-
gul de tutore repertorium non conficiente, quod
dolo malo feciſſe videatur, dahin limitiret: niſi ne-
ceſſaria & iuſta cauſa allegetur, cur id factum non
ſit: Nun iſt das iuſtiſſima cauſa † omittendi inuen- 34
tarii, wann ein Vatter ſeinem Sohn aufferleget/vnd
in hierüber mit einem leiblichen Eyd dahin obſtringi-
ret, das er ſeine Handlung in geheym halten/vnnd
dieſelbe niemandt offenbahren ſolle: daher er wohl

zuentſchůldigen iſt / wann er ſchon die Gerichtliche
Inuentur / dardurch ſolche Handlung nothwendig
hette offenbahret werden můſſen / eyngeſtellet / vnnd
an ſtat derſelben die Caſſa, Wahren / vnnd andere
darzu gehörige Sachen ſonſten in ein ordenlich Ver-
zeychnuß gebracht hat. Intelligitur enim dolus ab-
35 eſſe † iuſtiſſima cauſa interueniente: ita eſt textus
in l. plagii. la 2. Codic. ad leg. Flau. de plagiar. capit. 1. §.
fin. de probibitu alien. feud. per Lothar. quem ibi ad hoc
notat Bald. tradit Alexand. in leg. qui Romæ. § duo fra-
tres. numer. 6. de verbor. obligat. qualis eſſe cenſetur,
vbi expediebat minoribus eorum bona non mani-
36 feſtari, quo caſu etiam tutor † excuſatur, vt iurari
in litem aduerſus ipſum non poſſit ob omiſſam in-
uentarii & libri rationum confectionem. Plotus in
repet. l ſi quando. nu. 385 C. vnde vi. Imo cauſa quælibet
etiam iniuſta & paulisper colorata à dolo & pœna
excuſat. leg. igitur. de lib. cauſ. cum pluribus, quæ al-
legat Cæpolla conſil. 8. dicendum eſt. in fin. Antonius
Gabriel. libr. ſeptimo. commun. concluſion. de crimin con-
cluſion. 8. Franciſcus Viuius deciſ. 449. libr. 3. Si ergo
cauſa etiam iniuſta excuſat à dolo vero, multo ma-
gis excuſabit à dolo tantummodo præſumto, de
quo hic agitur, vt in terminis ferme terminantibus
conſulendo tenuit Modeſtin. Piſtor. conſil. 8. num. 28.
29. 30. 31. 32. tom. 2.

So iſt auch vor das andere / des Beklagten auſſer
Gericht auffgerichte Verzeichnuß der Handels Sa-
chen des Vatters verordnung gemäß / vnnd hat dem
Sohn wegen ſeiner pflicht gebůhret / darwider nichts
fůrzunehmen / welches nothwendig hette geſchehen
můſſen / wann die Gerichtliche Inuentur des Han-
dels erfolget were. Dann dadurch des Handels ge-
heyme Sachen contra expreſſam diſpoſitionem pa-
ternam weren offenbahret / vnd dem Handel allerley
Nachtheyl vnnd Schaden daher zugezogen wor-
den.

Daß zum dritten der Beklagte der Vnmůndigen
Vormunden zu beſchreybung der Handelsſachen nit
erfordert / kan jm auch nit nachtheylig ſeyn / dann die-
ſelbe noch nit beſtettiget geweſen / vnd die beſtettigung
eher nicht / dann zu end des Monats Auguſti erfolget /
hette nun die Handlung ſo lang ſtill liegen ſollen / ſo
were ſolches nicht allein dem Vatter / als einem fůr-
nehmen Handelsmann / vnd der mit vielen Leuten zu
P. vnd anderſtwo zu thun gehabt / in der Gruben zu
aller hand vnglimpff vnnd nachtheyl / ſondern auch
den Erben ſämptlichen zu merckliche vnd vnwieder-
bringlichem Schaden gereichet / zu abwendung deſſel-
ben hat Beklagter ſeiner beſtallung vnd pflicht halben
beneben der Mutter die Handlung nicht feyern laſſen
ſollen / ſondern obangezeygter maſſen mit vberſchlag
der Caſſa / vnnd inuentirung der Wahren fortſtellen
můſſen / vnd kan dem Beklagten einiger betrug / hin-
derliſt oder verfortheylung nicht beygemeſſen wer-
den / dieweyl ſolches alles in beyſein der Mutter vnd
der verpflichten Handelsdienern von jhm verrichtet /
die Klägerin auch vnd jhr Ehewirth deſſen gute wiſ-
ſenſchafft getragen. Sicut enim naturale eſt, vt &
37 Saluator noſter teſtatur, quod qui male † agit, lu-
cem odit. capit. conſuluit. vbi pulchre gloſſ. in verb. o-
38 dit. de offic. delegat. Ita è contra, quæ palam † fiunt,
nullam habent fraudis, doli aut occultationis præ-
ſumtionem. leg. palam. de rit. nupt. Crauet. conſil. 178.
viſo proceſſu. numer. 5. Tiraquel de retract. conuent. in præ-
fat. num 13. 14. 15. Sonderlich aber iſt wohl in acht zu-
haben / das Beklagter die Mutter zu allen vnd jeden
Sachen gezogen / vnd ohne derſelben beyſeyn nichts
verrichtet hat / welches zu ſeiner entſchůldigung nicht
wenig zuträglich iſt / argumento eorum, quæ tradit
Bald. & gloſſ. in l. 2. in verb. pupillo. C. de bis quibus vt in-
dign. vbi tutores vel curatores caute faciunt, ſi actus
tutorios vel curatorios expediant cum cõſenſu ma-
tris pupilli & reliquorum propinquorum, tũc enim
licet res male cedat, ipſi non tenebuntur. Sequitur
Borg Caualc. in tract de tut. & curat. pag. 108. num. 111.
112. vbi hoc dictum intelligit, quoad remouendam
ſuſpicionem doli & culpæ, & quoad transferẽdum
onus probandi contrarium in minorem.

Der vierdte obgeſetzte eynwurff / iſt auch leicht zu
wiederlegen / dann wann ſchon der Wäyſen Præſi-
deni Beklagten můndlich befohlen / er ſolte ein rich-
tig Capis oder Gůterbuch halten / vnd jährlich Rech-
nung abgeben / deſſen ſich aber gleichwohl Beklagter
nit zuerinnern weyß / ſo were doch daſſelbe ein vnmůg-
lich werck geweſen / dieweyl bey dieſer Handlung / da
viel eyntzel werck vnd vnterſchiedene vbel reſpõdiren-
de gewicht vñ Elen im brauch ſeyn / kein beſondr Capis
oder Gůterbuch gehalten werden kan / auch bey des
Vatters Leben niemahls gehalten worden iſt / vñ hat
ſich hierůber Beklagter in ſeiner verſchreybung nicht
verpflichtet jährlich / ſondern allein nach außgang der
fůnff Jahren Rechnung zuthun / bey demſelben iſt er
durch E. E. Raths Decret gelaſſen worden. So iſt
auch das jenige / was Klägerin von Vormundſchafſt
vnd Spitealſachen / ſo der Vatter bey ſeinẽ Leben ver-
waltet / fůrbringt / geſtelten ſachẽ nach anderſt nichts /
dann ein exceptio de iure tertii, dieweyl Beklagter
vnlängſt nach des Vatters abſterben E. E. Rath vm̃
verordnung anderer Vormunden vnd vorſtehere des
Hoſpitals angeſucht vnnd erhalten / denſelben hat er
wegen dero von ſeinem Vatter gepflogenen admini-
ſtration genugſam vnnd gebůhrliche Rechnung ge-
than / damit ſie zu frieden / vnd Beklagter vor ſich vnd
ſeine Miterben ordentlich vnnd richtig darůber quit-
tet worden iſt: nach inhalt der vns ſub lit. Z. Aa. Bb.
zugeſchickter Quitung. Der ſich aber ſolcher Vor-
mundſchafft vnd Hoſpital ſachen allein vnterfangen /
dazu iſt er fůrnemlich daher bewogen worden / das der
Vatter vber dieſelbe keine eygne Caſſa / vnnd doch be-
ſondere richtige Bůcher vnd Rechnung gehalten / de-
ren anweſende bahrſchafft aber in der Handels Caſſa
(weyl der Vater ſelbſt Caſſirer geweſen) befunden / vñ
alſo dieſelben dem Handel gleichſam anhengig vñ vn-
vmbgänglich richtig gemacht werden můſſen. Vber
dieſes alles ſind die Vormůndſchafft ſachẽ / wie dieſelbe
in Schachteln / vñ ſonderlich verſall befunden / dẽ Ge-
richtlichen inuentario nit eynverleybet / die Hoſpital-
ſachẽ aber allbereyt im Auguſto / vñ alſo vor der Gericht-
lichen inuentirung vbergebẽ vnd verrechnet worden.

Dieſem nach wiederholen wir bey dieſer erſten frag
vorigen vnſern beſchluß: So viel aber dz Secret oder
Geheymbuch belangt / iſt es wohl nit ohn / quod iura-
mentum purgationis † no habeat locũ, niſi fama & 39
ſuſpicio non ab inimicis orta præcedat Andr. de Iſer.
in c. 1. n. 8. de conuent. inter dom. & vaſall. de inueſtitur. Wir
haltẽ es aber eygentlich dafůr / dz ſolche doctrina Andr.
de Iſer. etwz zu ſchwach ſey / den Beklagten ab hoc iu-
ramento zubefreyen / dann er bekennet ſelbſt / daß er zu
eyngang der newen fůnff jährigen Handlung ſolch
Gelenmbuch in des Vatters abſonderlichẽ Schreib-
ſtůblin auff dem Tiſch liegen ſehen / in ſeine Hand ge-
nommen vñ auffſchlagẽ wollẽ / auch eine ſchlußrechnug
vnd weyters nichts darinnen geſehen. Ob er nun wohl
anjeo

an jetzo mi[illegible] daß er bey des Vatters
leben auch n[illegible] deſſen [illegible] abgang daſſelbe wey-
ters nit geſ[illegible] viel weniger in ſeiner verwaltung je-
mahls bekom[illegible] darin wir jhm billig glauben zuſtel-
len. Dieweyl aber dannoch ſolch geheymbuch ſich
nach des Vattern Todt / da die inuentirung des han-
dels vnnd zugehöriger Caſſa in beyſeyn der Mutter
fürgenommen / ſo wohl als auch bey der Gerichtli-
chen inuentation der anderen verlaſſenſchafft nicht
befunden worden / ſo ſehen wir nicht / wie er ſich des
iuramenti purgationis werde erledigen können / per
ea quæ ſunt [illegible] ſecundam dubitandi rationem al-
legata. Sondern ſchlieſſen viel mehr bey dieſem
Punct dahin / das er vermög Landüblichen vnnd in
der Stadt P. gebräuchlichen Sachſen Rechts ſeyn
gewiſſen / wiſſenſchafft vnd wol bewieſt diſfalls Eyd-
lich zueröffnen vnd anzuzeygen ſchuldig ſey / doch daß
die Klägerin zuuor in eygner Perſon den Eyd vor ge-
40 fehrd leyſte. Qui enim iuramentum † alteri in iu-
dicio defert, [illegible] de calumnia iurare tenetur. *l. iuſ-
iurandum. § qui iuſiurandum leg. ſi non fuerit. de iureiur.
l. delata. Cod. dict. tit.* Es muß aber gleichwohl der
Beklagte darumb bedacht ſeyn / daß er ſolchen Eyd
vor gefehrd [illegible] Gericht [illegible] herfordere. [illegible] e-
nim hoc iu[illegible] potest *capit. 1.* & ibi
Doctores *de iurament. calumn. in 6.* quo[illegible] & moribus
Saxonum con[illegible] maneum eſt, quamuis generale ca-
lumniæ iuramentum apud [illegible] os in vſu eſſe plane diſ-
ſerit gloſſ. in [illegible] *art. 68 circa fin.* [illegible] ad [illegible] Land-
recht *artic. 14. & 6* & glo[illegible] *artic. 88 lib. 3.* Chilian.
in proceſ. cap. [illegible] *num. 2.* [illegible] differentiar. *differ. 47.* &
Reinhardu[illegible] *diff.* [illegible] etiam in omnibus curiis
Galliæ ſublatum eſſe au[illegible] eſt Rebuff. *ad conſtitut.
Regn. Galliæ in proœmio gloſ.* [illegible] *num. 5.* Der ander frag iſt
etwas weytläufftig / vnd wil fürnemblich auff zweyen
Puncten beruhen. Erſtlichen / ob die beneben der
Klag ſub num. 8. vbergebene vnd ſpecificirte mangel /
vnnd des Beklagten darauff ſub litera D [illegible] gethaner
bericht vnd beantwortung dermaſſen geſchaffen / daß
der Iudex ad abſoluendum reum ſicherlich gelangen
könne. Zum andern / ob die zum neundten darin ſpe-
cificirte Poſten / nemblich des Vatters Caſſa abgag /
ſowol was die Mutter vnd andere Geſchwiſter / auch
Beklagter ſelbſt auß der Handlung entpfangen / vnd
vber 9000 Thaler auß[illegible] Hauß vñ
des Vatters gemeyne Vnkoſten [illegible] halten / oder als
eine Handelsſchuldt / biß zur theylung des Gewinns
außzuſetzen ſeyn. Bey dem erſten Punct dieſer an-
dern frag / wil fürnemblich dieſes dubium für lauffen /
dieweyl der Beklagte [illegible] Rechnung gethan vnd
von den Erben zum [illegible] worden iſt / anjetzo
aber in der ſub num. 9. von der Klägerin vbergebene
ſpecification [illegible] mängel angegeben werden / die ſie zu
iuſtificieren bitten thut / durch was mittel ſich der Be-
klagte derſ[illegible] er [illegible] en vnnd der gebetenen conde-
mnation be[illegible] yen könne. Ob nun wohl zu Recht ver-
ſehen / vt qui ſemel reddidit rationes, & inde facta ſit
apocha, non teneatur amplius rationes reddere. *l. ſe-
mel.* & ibi Bart. *C. de apoch. pu[illegible] lib. 10.* & quod ratio ſe-
mel legitime † reddita, amplius reddi non debeat,
deciſum ſi[illegible] Rota G[illegible] uenſ. *deciſ. 98.* So halte wir
es doch gäntzlichen dafür / dz kein beſſer mittel verhan-
den / dadurch dieſem punct abgeholffen werden könne /
dann dz ſich der Beklagte zur anderweyt richtige Rech-
nung vor den co[illegible] b. iner [illegible] rum, oder aber in o-
mnem euen[illegible] um [illegible] chen [illegible] zu thun
erbotten hette: denn vnſers erachtens ſolche angegebe-

ne mängel ſonſten ſchwerlich werdē [illegible] iuſtificirt ſeyn.
Es iſt zwar nit ohne / da er von den andern Erben auch
zum [illegible] von der Klägerin Ehemann ſelbſt quittirt /
vnd dadurch liberiret worden iſt. Apochæ † enim, qua- 41
rum meminit Iuſtinian. *in l. in emphyteuticariis. Cod. de
iur. emphyt.* ſunt conſcriptiones illæ liberatoriæ vel re-
ceptiones, quas creditor facit debitori de recepto. *l.
fin. §. tit. ff. de cond. indeb. l. plures.* vbi Accurſ. *de fid. in-
ſtrum.* [illegible] *acceptilatum. in fi. de acceptilat.* quas vulgo *Qui-
tantias* vocant: verbo enim [illegible] † Græci *receptio- 42
nem,* quandoq; ſignificant: vt è diuerſo Antipochæ
† *Chirographum* deſignat, quod efficit creditori de- 43
bitor [illegible] ndo ſe debere, aut quid à ſe perſolutū eſſe,
vt in præſtationib. annouis. *d. l. plures.* & ibi Accurſ. Qua
de re plura apud Maſcard. *de prob. vol. 1. concl.* 109. 110.
111. Es wird aber ex parte aduerſa darwieder fürgege-
ben / dz man ſolche mängel tēpore factæ liberationis
nit aller ding gewuſt: traget alſo groſſen zweyfel / ob im
ſolche quittung ſo weyt zu ſtatten kommen können / dz
er zu weyterer Rechnung nit angehalten werdē mögen.
Etſi n liberationes ſint admodū fauorabiles, vt quæ
tendant ad libertatem rerum omniū fauorabiliſſi-
mam *l. tale pactum in prin.* vbi Bart. *ff. de pact.* adeo vt fa-
uore gratiaq; liberationis multa à noſtris legib. pe-
culiariter introducta ſint: de quib. prolixe Tiraq. *de
retract. lign. ad* [illegible] *tit. n. 121* vnde confeſſio extraiudicia-
lis ad liber[illegible] um val da eſt, licet parte abſente facta.
Hieron. [illegible] aut. *deciſ. 62.* tamen non [illegible] rehendat
cauſam [illegible] tā. *l. cum Aquiliana.* [illegible] *qui cum tu-
torib. § fi. de tranſact.* Ita Cephal. *conſ. 41.* [illegible] *cōſultatio iſta.
lib.* [illegible] Vnd iſt hierüber d' gemeine beſchluß des Rechts-
lehrer, quod eo ipſo quod quis deiectus, denuo ra-
tiones reddere, probetur ipſum rationes ſuæ admi-
niſtrationis ſufficienter ac plene non reddidiſſe. ſic-
[illegible] in terminis decidunt Socin. *conſ. 92. num. 12. verſ. 5.
& vlt. lib. 4.* & Tob. Non. *conſ. 63 nu. 15.* quemadmo-
dum etiam contra omnem alium, qui detrectat pro-
ducere ſcripturam vel aliquid aliud, quod redderet
re[illegible] tio [illegible], præſumtio doli militat euidētiſſima,
Bal[illegible] *conſ. 4* [illegible] *6. in fin. lib. 4.* Decius *in auth. ſi quis in ali-
quo. nu. 22 in fin. verſ. & prædicta limitatio. Codic. de edend.*
Curt. Iun. *conſ.* [illegible] *4. col. 3. argumento l. fin. C. de fid. inſtrum.*
Auß dieſer vrſachen möchte der Beklagte ſich bey die-
ſem erſten punct der andern frage eines endelichen ab-
ſo[illegible] Vrtheyls nicht zugetröſten haben / ſondern
ſeine gethane Rechnung zu iuſtificiren / oder auch wol
and[illegible] Rechnung zu thun vor ſchuldig erkandt
werden. [illegible] Bey dem andern Punct der andern frag / hat
es wohl anfänglich diß anſehen / als wann die ſub nu.
9 dieſ[illegible] ſpecificirte poſten vor gemeine Vnkoſten / wel-
che na[illegible] inhalt der dienſt verſchreybung vñ Schluß-
rechnung vor allen dingen von der Gewinnung / vnd
alſo ehe vnd zuuor Beklagten ſein verdienſt angerech-
net wird / al[illegible] zogen werden ſollen / nit aber vor bahr-
ſchaffe od' Schulden zu achte ſeyn. Dann erſtlich / der
Beklagte ſelbſt daßjenige / ſo jhm in der Caſſa abgan-
gen / ſolchen Vnkoſten zugeſchrieben / vnnd kan alſo
ſein proprium factum gahr nicht impugniren, ſon-
dern muß dieſelbe wieder ſich zeugen laſſen. So hat er
auch vor das andere ein ſeyden Schäublin vnd Sil-
bern Gürtel / ſo er nach des Vatters ſeligen abſter-
ben der jüngſten Schweſter machen laſſen / vnter die
Vnkoſten geſetzt / vnd alſo ſelbſt bekennet / das es mit
den Güldenen Ketten vnd dergleichē außgaben ein e-
inmäſſige gelegenheit habe / cum † de ſimilibus idem ſit 44
i[illegible] icium. Daran gleichwohl nicht viel gelegen / denn
dieweyl ſich Beklagter vor der zeit erbotten / auch

nochmahls erbötig iſt / von erfahrnen vnd wohlgeübten Handelsleuthen ſeine Rechnung juſtificiren zu laſſen.

So wollen wir es auch gäntzlichen dafür halten / daß er darin nichts vortheylhafftiges vnd eygennützlges jhm zumuthen / vnnd den Geſchwiſtern zu ſchaden werde angeſetzt haben / derowegen er auch ſo viel deſtoweniger bedenckens tragē ſol den calcul mahls newe anzuſetzen / oder auch des Iudicis erkandtnüß darüber gewertig zu ſeyn. Wir ſind aber deſſen ungeacht / dieſer endlichen meynung daß dieſelben poſten / wie ſie von der Klägerin in jhrer ſpecification vbergeben / nit zwar vor Handels Hauß vñ andere des Vattern gemeyne Vnkoſten / ſondern für ein Handelsſchuld geachtet / vnd biß zur theylung des Gewinns in die Caſſa verrechnet / vnnd hernacher einem jeden an ſeinem gebührenden antheyl der bahrſchafft vnnd des vbrigen Gewins abgekürtzt werden müſſen / dann Erſtlich auß des Vatters Schlußrechnung ſub litera A. ſo viel erſcheynet / daß für theylung des Gewinns allein die Handels / Hauß vnnd andere des Vattern gemeine Vnkoſten abgezogen werden ſollen / darunder die 1216. Thaler / ſo auff der Klägerin Hochzeyt vnd Heyrath Gelder gewendet worden / keines weges zu rechnen ſeyn / ſondern es iſt die Klägerin ſolches jhr Heyrath Gutt vnd Hochzeyt koſten zu conferiren / vnd widerumb einzuwenden / oder jhr
45 abkürtzen zu laſſen ſchuldig. Dotis enim † & aliorum datorum inter liberos in diuiſione hæreditatis ſemper debet fieri collatio, idque tam ex teſtamento, quam ab inteſtato procedit, niſi pater hoc expreſſe prohibuerit. *Auth. ex teſtamento.* & ibid Dd. *Cod. de collat.* Quod adeo verum eſt, vt ſi talis collatio per errorem vel deceptionem omiſſa fuiſſet in diuiſione, tamen nihilominus officio iudicis ad conferendum compelli debere ille, qui conferre tenebatur. *leg ſi ſoror tua. Cod. dict. tit.* Vnnd das es des Vatters will vnnd meynung geweſen / der Klägerin ſolche Poſten in der theylung abzuziehen / ſolches erſcheynet auch daher / das er in ſeiner Schlußrechnung verordnet allein die Handels / Hauß vnnd andere des Vatters gemeyne Vnkoſten vor theylung des Gewinns abzuziehen. Nun ſind aber Heyrathgelder vnnd Hochzeit koſten keine gemeyne vnnd ſolche Vnkoſten / welche täglich auffgewendet werden müſſen / ſondern es trägt ſich offt im Jahr 2.4. mehr vnd weniger kaum einmahl gelegenheit zu / daß man Kinder außſteuret / vnnd hat alſo der Vatter durch diſe verordnung mit einſchlieſſung der gemeinen Vnkoſten / die andern / ſo nicht gemeyn / ſondern extraordinari ſeyn / ohn allen zweyffel außſchlieſſen wollen / cum inclusio v-
46 nius † ſit excluſio alterius. *l. cum Prætor. de iudic. l. maritus. Cod. de Procurat.* Menoch. *conſil 162. quæ nunc enucleanda. num. 14. vol. 2.*

Ob es nun wohl von etlichen dafür gehalten werden wil / expenſas nuptiarum, quas facit pater in nuptiis filii vel filiæ, poſt mortem patris non conferri, *leg 1. §. ſed an id, quod dignitatis nomine.* vbi gl. Bartolus & Doctores notant. *de collation. bonor. leg. ſi vni. § idem ſcribit. & §. Neratius autem refert ff. famil. herciſcund. leg. [illegible] § ſi is qui duos* & ibi gloſſ. final. & Bartolus *de mun. & honor. leg. ex parte. §. filius. ff. famil. hercisc.* Bartol. in l. [illegible] §. *nec Caſtrenſe numer 9. de collat bonor.* Bartolus *in tract. de duob fratribus. numer. 30* Bald. *de duob fratrib. num.* [illegible] Spe[illegible] *in tit de iudic §. ſequitur. num* 10. Welches auch auff die expenſas ſtudiorum extendiret werden wil. *l. qua pater, [illegible] ff famil. hercisc.*

Dieweil aber dannoch die [illegible] *ex teſta.* [illegible] *lat.* expreſſe decidiret, quod omnia [illegible] hodie iſto iure ſint conferenda So [illegible] iſt an [illegible] er [illegible] ebiger meynung tanqu[illegible] iz nicht allerdings zutrawen / ſondern vielmehr [illegible] zu ſchlieſſen ſeyn / quod prior opini[illegible] iuſti[illegible] authentice [illegible] hodie in [illegible] chard. *conſ 46 tom 1 num. 19.*

Ebenmeſſige meynung hat es auch mit den andern Poſten / als was auff des einen Brüdern Studieren gewendet werden / dann dieſelben exp[illegible] auch nicht für gemeyne Vnkoſten zu achten [illegible] müſſen die Heyrath Güter eingeworffen werden. *tot titul ff. de collat. dot.* So wil ſchließlich folgen / das es mit den expenſis ſtudiorum gleicher geſtalt alſo zu
halten ſey / cum cauſa † ſtudiorum non ſit fauorabilior [illegible] quam dotis, vnde in iure æquipar[illegible] 47
gloſſ. *in leg* [illegible] & poſt eam Bartol. & Angel. *ſolut matrim.* Dieſer verſtandt den abzug der Vnkoſten vor theylung des Gewins betreffende / vnd daß des Vatters verordnung allein von Handels vnd Hauß Vnkoſten zuverſtehen / nit aber auff neben der [illegible] Poſt ſpe[illegible] ciher [illegible] e außgaben zu e[x]tendiren ſey / läſt ſich auch [illegible] des Beklagten von ſich gegeben verſchreybung v[illegible] theydigen / dz jnen die Beklagten ſo viel vber alle Handels vnd Hauß Vnkoſten zu außgang ſolcher [illegible] erlanget vnd gewonnen / ſo viel gewins als an [illegible] Thaler kommen wird / ingroſſirt vnd jrenach [illegible] gebrauch zugeeygnet wird. Solche verſchreybung [illegible] der Vatter ſelbſten geſtellet / vnd dem Sohn zu [illegible] ziehen vndergeben / darauff hat ſich Beklagter beſtellen laſſen / vnd die Vätterliche Schlußrechnung anderer geſtalt nit / dann ſo weyt dieſelbe mit dieſer ſeiner Obligation vbereinkompt / beliebet vnnd angenommen / es kan auch niemandt des Vattern meynung beſſer interpretiren / dann der Vatter ſelbſt / welcher des Sohns Obligation ſua manu concipiret. Cu[illegible]
libet † [illegible] ius interpretes ſuorum verborum [illegible] 48
qua intentione. ff. de iudic. & ibid. Dd. *l in amb[iguis] de regul iur.* vbi dicit Iuriſconſultus, *in ambiguis oratio[nibus] max[ime] ſpectandam eſſe intentionem eius qu[i eas protuli]ſſet.* So können auch gemeine Vnkoſten / davon in des Vatters diſpoſition meldung geſchicht / vor [illegible] anderſt / dann pro expenſis quotidianis [illegible] außgaben geachtet werden / l. q[illegible] ec[illegible] du[illegible] [illegible] tum loquendi [illegible] qui præualet omni prop[illegible] cation[i] & omni [æ]quiparatione & om[illegible] quæ [illegible] l[e]g [illegible] T[illegible] *de retract lig. §. 2 gl* [illegible] [illegible] Als ſich auch Heyrathgelt [illegible] vnd [illegible] ſten [illegible] [illegible] auch ſo genie[illegible] ſich [illegible] extendiere [illegible] läſt. argumen[t]o co[illegible] un[illegible] Bal[illegible] §. *nec C[aſtrenſe]* [illegible] *de collat bonor* & [illegible] *tract de duob fratr.* [illegible] [illegible] nodia pretioſas veſtes [illegible] quotidia[illegible] quæ [illegible] ſecun[dum] [illegible] æſtimatione [illegible] & non ſecundum [illegible] Bal[illegible] *in tract. de duob fratr. & ſimul ha[bit]ant num* 3. Dabey dann in zunehmen iſt / das der Vatter bey ſeinem [illegible] vnterſchiedliche Bücher gehalten [illegible] Handels / [illegible] die Hauſirung [illegible] darinnen aber die ſpecificierte Poſten [illegible] Vnkoſten vor theylung des gewins [illegible] mit keinem wort gedacht werd[illegible] zu erkauffung des Hauſes ge[illegible] als [illegible] zu dem [illegible] gahr nicht [illegible] geheymen [illegible] auffgeſetzt [illegible]

auch das jenige/ ſo er im Garten verbawet/ nicht vn-
ter die gemeyne oder Handels vnd Hauſes vnkoſten/
dauon in des Vatters verordnung/ vnd des Beklag-
ten Obligation meldung geſchicht/ſondern vnter den
Garten vnkoſten/ſo er auch abſonderlich auffgezeych-
net/ eynverleibet/ vnd gleicher geſtalt die auff der elte-
ſten Dochter/ als der jtzigen Klagerin Hochzeit vnnd
außſtattung auffgewandte vnkoſten in ein beſonders
Verzeychnuß gebracht/ vnd daſſelbe der bahrſchafft
in der Handels Caſſa beygeleget/ auch dardurch ge-
nuegſam zuverſtehen gegeben/ das er alle dieſelben
Poſten nicht vnter ſeines Handels/ Hauß vnnd Ge-
meyne vnkoſtē/ſondern für abſonderliche außgaben/
vnd gleichſam an ſtat des bahren Geldes gehalten ha-
49 ben wolte: cum voluntas † ex ipſo actu colligatur,
50 & extrinſecus † actus probet intrinſecum animum.
Bald. *in l ſi ex plagis. col. 1. in fin. ad leg. Aquil.* per textum
*l hic qui. § Diuus Pius. de tutor. & curat. dat. ab his. & l. re-
prehendenda. C de inſtit. & ſubſtit.* Daes auch der Klä-
gerin/ wie es dieſelbe vor jr hat/ gerahten ſolte/ ſo wür-
de vnter den Erben groſſe vngleichen eingeführet wer-
den/ in deme Beklagter/ der doch bey der alten vnd ne-
wen Handlung allen müglichen fleiß fürgewendet/
vnd demſelben drey gantzer Jahr lang nie mit ſchlech-
tem nutz fürgeſtanden/ fürnehmſter Schad zugezo-
gen würde/ wann er das Hauß vnd andere zu den ge-
meynen außgaben nicht gehörige vnkoſten auß der
Handlung ſolte helffen bezahlen/ vnd folgendes nur
mit einem Erbtheyl daran/ ſonderlich am Hauſe ſolte
nachgewieſen werden/ da jhme doch ſonſt der fünffte
theyl des Gewins zuuorauß/ nach Inhalt der Vätter-
lichen verordnung/ vnd ſeiner des Beklagten obliga-
tion ohne ſeinen Erbtheyl/ ſo er neben andern an Ge-
winn vnd Capital hernacher zu ſuchen hat/ gebühret/
zugeſchweygen/ wann obgedachte Poſten alle vnter
die vnkoſten ſolten verrechnet/ vnd nicht einem jeden
an ſeynem antheyl abgezogen werden/ daß die jenigen
Erben/ ſo wenig/ vnd die Vnmündigen ſo nichts ge-
noſſen/ hierdurch zum höchſten verkürtzet/ vnd die an-
deren/ ſo was anſehenliches auß der Handlung em-
pfangen/ vor jnen einen groſſen Vortheyl haben wür-
den/ welches gewißlich des Vatters gemüth vñ mey-
nung nicht geweſen iſt. Cum imo veriſimile ſit, pa-
trem omnes liberos ex æquo voluiſſe admitti, iuſq;
inter eos ſeruare legitimarum hæreditatum. *l. vel ſin-
gulis. ff. de vulgar* & credendum eſt patrem liberorum
conditionem exæquare velle. *l. ſi ita legatum. el 1. de
condit. & demonſtrat. l. illud. ad fin. Codic. de collation.* ob
quam æqualitatem ſeruandam aliquando à verbo-
rum proprietate recedimus. Bartol. *in l fin ff. pro do-
nat.* Socin. *in l. 1. not. 4 de reb. dub.* cum pluribus, quæ al-
legat Cephal. *conſ 109. nu 22. 23. lib. 1.* & in dubio ſer-
51 uanda eſt opinio † quæ ſeruat æqualitatem inter li-
beros. per multa quæ allegat Tiraquel. *de iure primo-
gen. queſt. 4 num. 3. 4. 5. 6. 7.* vbi dicit, fratres ficus in-
diuiſas non reliquere, & filios Iacobi ægre tuliſſe
tunicam Ioſepho fuiſſe donatam. Neque enim pa-
52 ter † debet facere vnum filium, alterum filiaſtrum.
Næuizan. *conſil. 45. num. 10. 11. & 14.* So hat auch der
Vatter das jenige/ ſo er vber die Handels vnd Hauß
vnkoſten zu den andern obbemelten außgaben gebrau-
chet/ auß dem Handel genommen/ iſt es demſelben
pro reſto verblieben/ hat es jhm in debito zugeſchrie-
ben/ vnd ſelbſten vor bahrſchafft vnd Schuld gerech-
net/ ſo wol als auch was eyns oder das ander/ vor o-
der nach des Vattern Tod empfangen/ jhnen als ei-
ne Schuld auff rechnung angeſetzet worden iſt/ dero-
wegen dieſe angeſetzte Schuldpoſten von theilung des
Gewins nicht ſepariret werden ſollen/ wie ſich dann
auch die andern Miterben den 15. Auguſti Anno 98.
auff ſolche maß weyſen vnd vertragen laſſen/ vnd iſt
nichts daran gelegen/ das der Vatter die zwey erkauff-
te vnnd mit 178. Thalern bezahlte Güldene Ketten in
das Hauß vnkoſtbuch verzeychnet/ dann ſolches von
jhm allein pro memoria, vnd ſo lang geſchehen/ biß er
dieſelbe einem oder dem andern Kind verehren/ vnnd
ſolche außgab folgends an ſeinen gebührenden ort re-
feriren möchte. Inmaſſen von jm geſchehen/ in dem
dem er nach außſtattung der elteſten Dochter/ welche
er die eine Güldene Ketten gegeben/ dieſelbe Poſt wie-
derumb auß dem Hauß vnkoſten Buch gezogen/ vnd
an andere gehörige orth/ nemblich vnter die andern
auff dieſe Dochter gewandte vnkoſten in ein beſonders
zu der Caſſa gelegtes Verzeychnuß referiret/ damit er
dann abermal zuerkennen gegeben/ das er ſolche Gül-
dene Ketten viel mehr vor bahrſchafft/ dann für hauß
Vnkoſten gehalten habe/ bey welcher des Vatters
ſchrifftlichen erklärung es die Klägerin bewenden laſ-
ſen/ vnd betrachten muß/ quod actus agentium † o- 53
perentur ſecundum eorum voluntatem, non vltra,
præter vel contra. *l. non omnis. ſi cert. petat.* Cagnol. *in
l. ſingularia. num. 23. dict. tit.* & quod † actus ſubſecu- 54
tus declaret verba præcedentia. Menoch. *conſil. 169.
Tres verò concluſiones. num. 7. volum. 2 & conſ. 202. num.
171. volum. 5.* vbi dicit, per actum ſubſequentem de-
clarari † voluntatem antecedentem. 55

So iſt auch zwiſchen Güldenen Ketten vñ Hauß-
Vnkoſten ein groſſer vnterſchied/ welcher ex diuerſi-
tate nominum quæ † inducit diuerſitatem rerum. *l.* 56
ſi idem. C. de Codicill. zuvernehmen iſt/ daher dann Bar-
tolus *ſupra allegato in loco* zwiſchen Güldenen Ketten/
adeoque clenodia & res pretioſas, vnd vnter gemey-
nen täglichen außgaben/ adeoq; veſtes quotidianas,
einen außdrücklichen vnterſcheid gemacht/ vnd wird
hierüber nicht darzuthun ſeyn/ daß ein idoneus & di-
ligens paterfamilias täglich Güldene Ketten zu kauf-
fen/ vnd ſolche außgab vnter die tägliche Hauß Vn-
koſten zu ſetzen pflege.

Hierauß iſt ſo viel zu ſchlieſſen/ das ſolche bey der
neunden Poſt ſpecificirte außgaben/ nicht vnter des
Vatters gemeyne Vnkoſten zu rechnen/ ſondern al
Bahrſchafft oder eine Schuld in die Caſſa [illegible]
verrechnen ſeyn.

Dieſem Beſchluß iſt nun nit zuwieder was hier-
oben pro ratione dubitandi angezogen worden dann
Erſtlich iſt dieſer abgang in der Caſſa nicht ſimpliciter
den Vnkoſten/ ſondern nur zu ſaluirung der Caſſa
zugeſchrieben/ mit vorbehalt/ ob es vielleicht ein Irr-
thumb were/ denſelben hernacher zu corrigiren, wie es
dann nichts vngewöhnliches iſt/ das in Rechnungen
vnd dergleichen Sachen verſtoſſen werde/ cum hom[o]
bibat errorem, ſicut aquam. Za[s]. *libr. 1. reſpon. ſing. [illegible]
2. numer. 15.* Inmaſſen dann dieſem abgang zum be[ſten]
350. Thaler ſich befinden/ vnd der abgang ka[u]m in
die 70. Thaler geſtanden/ welche doch der Hand[lung]
halben außgegeben vnnd auffzuzeychnen vergeſſen
worden.

So hat auch vor das ander daß ſeydene Schäub-
lin vnd Silberne Gürtel vnter die Vnkoſten nicht ge-
höret/ ſondern es iſt der jüngſten Schweſter den 16.
Junii Anno 98 eine veralenchung geſchehen/ vnd jhr
zu anderer Kleydung 15. Thaler bewilliget worden.

Bey der dritten Frag hat es auch anfänglichen da
anſehen/ als wann Beklagter der Klägerin wegen

jhres achten theyls auch nach verflieſſung der 5. Jahrete Rechnung zu thun ſchuldig ſey/ dann erſtlich des Beklagten verſchreybung klärlich vermag/ dz er nach außgang der 5. Jahren den Geſchwiſtern ſämptlichen zum beſten den Handel ferner zuerhalten ſol ſchuldig ſein/ wie dann des Beklagten eygne Supplication die er mit eygner Hand geſchrieben/ vnd E. E. Rath zu P vbergeben hat/ genugſam zuerkennen gibt/ hat er ſich nit dazu verpflichtet/ ſo kan er ſich ſolcher verpflichtūg zuwider/ nunmehr nit erledigen/ ſondern iſt dē handel etiam finito quinquennio den Geſchwiſtern zum beſten zu continuiren/ vnd alſo der Klägerin Rechnung zu thun ſchuldig. So hat er auch vor das ander/ nach dem ſich die 5. Jahre den letzten Aprilis geendet/ nichtes deſto weniger den Handel continuiret, vnnd ſich alſo tacite auffs newe dazu beſtellen laſſen. Cum cen-
57 ſeatur f ct a † renouatio locationis, quando, impleto tempore conductionis, locator adhuc in poſſeſſione perſeuerat. *l. item quæritur. §. de pupillo & in l. qui ad certum tempus. ff. locat. l. legem. C d tit.* Afflict. *deciſ* 365. Cuius rei hæc aſſignatur ratio, quod voluntatis mutatio non præſumatur. *l. eum qui voluntatem. ff. de probat.*

Ob auch wohl vor das dritte die andern Miterben ſich den 15. Auguſti Anno 98. mit dem Beklagten biß auff ratification E. E. Raths verglichen/ ſo hat doch die Klägerin darein nie verwilliget/ es kan jr auch ſolches an jren Rechten vnd fürhaben nicht nachtheylich
58 noch ſchädlich ſeyn. Cū † res inter alios actę aliis non præiudicent. *l ſæpe ff. de re iud.* Decian *conſ. 59 Inter ac veritati n 58 vol. 2.* So iſt auch vor dz vierdte die Klägerin dazumal/ wie Beklagter den Handel nach verflieſſung der 5 jahr continuirt/ noch vnabgetheylet geweſen/ dz er alſo mit jrem vnabgeſonderte achten theil die handlung fortgetrieben/ vñ derowegen jr dauon rechnung zuthun verpflichtet iſt Vnd ob wol für dz fünffte der Beklagter der Klägerin antheyl Gerichtlich auff das Rathauß deponiret/ ſo hat ſie doch wieder ſolche depoſition proteſtiret, vnd jr dadurch jr ius vnd Ge-
59 rechtigkeit vorbehalten Cum proteſtatio † conſeruet proteſtātis ius illæſum, adeo vt futura patientia nihil obſit, vt per Bart. & poſt eum omnes. *in l non ſolum. §. morte. de oper. nou. nunt* & Can. *in c. cum M. Ferrarienſ. de conſtit* ate Decian. *conſ. 72. & licet tum à me n. 38 vol. 2.* So iſt auch vor das ſechſte das jenige/ was mit den andern Miterben in abweſen der Klägerin wegen verkauffung des Handels tractirt/ zu Papier vnd in formam contractus niemals gebracht/ viel weniger von den Partheyen vnterſchrieben vnd geſiegelt worden/ dabey ſonderlich in gut acht zunehmen iſt/ daß in facti narratione fol. 7 geſetzt wird/ ſolche vergleychung habe alſo bald nicht vmbgeſchrieben vnd beſiegelt werden können/ derowegen dieſelbe durch A S mit eygner Hand auffgezeychnet worden: dann darauß erſcheynet/ daß der Contrahenten Gemüth/ Will vñ Meynung geweſen/ ſolchen Contract zu Papier zubringen. Weyl nun ſolches verblieben/ ſo will auch ſchließlich folgen/ daß ermeldte vergleychung keine Krafft noch Würckung habe. Pactum enim factum, vt de certo actu cōficiatur ſcriptura, operatur vt ille actus, donec fuerit in Scripturam redactus, operari non poſſit Ant. Gabr. *lib 3. comm concluſ. tit. de pact concluſ. 5.* & eſt textus expreſſus *in l contractus. C. de fid inſtrum.* vbi contractus venditionū, quos in ſcriptis fieri placuit, non aliter vires habent, niſi inſtrumenta in mundum redacta, ſubſcriptionibusq; partium cōfirmata fuerint, wie es dann auch bey ſolcher vergleychung nicht verblieben/ ſondn es iſt dieſelbe ohne [illegible] der Klägerin Ehemann hernach auff andere weg gerichtet/ derowegen daher vnd von ſolcher zuſammenkunfft nichts beſtändiges zu tnfe nē iſt. Cum in contractibus debeat haberi pro perfectis & abſolutis, ad hoc vt ius alicui ex illis acquiratur. Dec. *conſ.* 5 *quod autem dot n. 19. vol.* . So iſt es auch nichts newes/ daß viel tractirt vñ gehandelt/ aber wenig geſchloſſen wird
Mult † enim tractantur, quæ non concluduntur. 60
Bald. *in l. multum. C. ſi quis alteri.* Iaſon *conſ. 24. n. 6. vol. 3.* Ideoq; tractatus nullum inducit obligationem. *l ſciendum. §. dictum ff. de adil edict.* ſed vis tota conſiſtit in contractus concluſione vel perfectione. *l ſi voluntate C de reſcind. vendit.* Bald. *in c fin. ext de iuram calum. colum. fin.* Bonr *deciſ* 183 *num* 4. Vnd hat hierüber der H ſeynem Weyb der Klägerin/ wann er ſchon der Handlung beygewohnet/ vnnd allerdings bewilliget hette/ dadurch nichts begeben können/ dieweyl jhm nichts befohlen geweſen/ in ſolche præiudicirliche vergleichung vnnd verkauffung des Handels zu bewilligen. So hat ſich auch vor daß ſiebende der Klägerin Ehewirth den . Decembr. Anno 98 vor dē Wān n ampt dahin erkläret/ das er ſich noch zur zeit wegen ſeines Weybs antheyl an der Handlung nichts begeben haben wolte/ dardurch dann jhr antheyl am Handel vnuerruckt verblieben iſt/ dann ſich je der H. wegen ſeines Weybes beſſer nicht erklären können/ vnd hat die Klägerin vor das achte von dero ſub litera L vnd in der Klag ſub num. 7. producirten Quittung wegen empfang des jenigen ſo viel auff jre rata an den anweſenden bahren Geldern/ vnd verkaufften Handels Beylaſt jr gebühret/ gantz vnd gar nichts gewuſt/ viel weniger darein gewilliget/ ſondern es hat Beklagter ſolch Geldt der Klägerin Ehewirth neben der Notel ſub nu. 9. zu hauß geſchicket/ welches er ſeines Zuſpruchs halben/ vnd zu erholung ſeiner Schäden angenommen hat Auß ſolchen vnd andern mehr in dem vns zugeſchickten Bericht angezogenen vrſachen hat es wohl das anſehen/ als ſolte der Beklagter der Klägerin auch nach verflieſſung der 5. Jahr wegen jhres achten theyls Rechnung zuthun ſchuldig ſein.

Wir halten es aber eygentlich dafür/ daß der Beklagte wegen dieſes Puncts von Rechts wegen billich abſoluiret werde. Dann erſtlich hat er/ nach dem die vom Vatter zu der newen Handlung beſtimpte Jahr den letzten April An. 98. jhre Endſchafft erreycht die Handlung zuſammen gethan/ die letzte Rechnung beſchloſſen vnd dieſelbe der Mutter vnd den Mündigen Erben/ auch den vnmündigē Vormünden den 8 Iun. An. 98. eingeſtelt/ vnd ſich darnit deutlichen erkläret dz er bemelte vnd nunmehr d Vätterlichen verordnūg vnd ſeiner verſchreybung nach ſich geendert Handlung weyters zu continuiren, oder wie zuuor geſchehē länger fortzuſtellen nicht gemeynet ſey/ dadurch dann vnd durch ſolche erklärung dieſer/ ohne dz nur auff Jahr beſtimpte Contract ſich geändet. Quod enim ex ſua natura † temporale eſt, & ad tempus deſtinatur non poteſt perpetuum fieri: implicaret enim cōtradictionem. Zaſ *conſ 13. num. 18. lib. 2.* So iſt auch vor das andere/ wenig tage nach gethaner Rechnung nemblich den 15. vnd 16. Jun. zwiſchen allen Miterben dem Beklagten eynhelliglich die anweſende beſondere Wahren dieſelbe in dreyen Jahren alle Jahr den dritten theyl zubezahlen/ ſo wie die Fahr vnd Beylaſt der Handlung vmb ein genandtes Geldt verkauffet/ von den Schulden aber dieſe einzumahnen 2. Thaler pro cento jhm bewilliget vnd

das anweſende vnd bey Beſchluß der Rechnung beſtandene bahre Geldt vnter die Erben pro rata außgetheylet / von allen Miterben / auch von der Klägerin Ehemann ſelbſt beſchloſſen / auch ſolche abhandlung durch den einen Miterben zu Papier gebracht worden. Ob nun wohl dieſelbe in formam eines ziertlichen Contracts nit gebracht / noch vnterſchrieben vnd geſiegelt wordë / dieweyl aber dannoch beweyßlich darzuthun / das ſolches alles alſo vorgangen / ſo hat es billich dabey ſeyn verbleybens. Si enim res geſta ſine literarum quoq; conſignatione veritate factum ſuum probet, non ideo minus valebit, quod inſtrumentum nullum de ea interceſſit, *l. ſi res ff. de fid. inſtrum. l. cum ultra. C. de iur. dot. l. contractus C. locat. l. & fine Cod. ad SC. Trebel. l. 1. C. de vſur. l. cum ſuper C. de res vend. l. pactum. C. de pact. l. 5. C. de tranſact. l. in ipſius. C. fam. hercis. l. nõ ideo. C. d. ru. l. ſi maior. C. comm. diuid.* Vnd irret nichts / daß etliche Contract eher nicht gültig ſeyn / biß ſie mundirt vnd vollnzogen / davon Bald. *in l. contractus. C. de fid. inſtrum* ſchreibet / quod ex contractu in ſcriptis nõ oritur ius, niſi completa ſcriptura mundi & ſine vitio in forma, in qua fieri conſueuit. Quia ille textus tãtum procedit eo caſu, quando inter contrahentes expreſſe actum ſiue conuentum fuit, vt venditio nõ aliter rata eſſet, niſi inſtrumentum ſuper illa conſcriptũ fuerit *gl. §. fin. Auth. de fid. inſtrum. gloſ. auth. ſed nouo. C. ſi cert. pet. Bar. in d. l. contractus.* & ibi Salyc. *qu. 5.* Angel. *conſil. 156.* incip. Domina Angelina *col. fin.* cum pluribus auctoritatibus quas allegat Modeſtin. Piſtor. *conſ. 12. q. 1. nu. 61. 62. vol.* Nun befindet ſichs aber in der durch A. S. auffgezeychnete abhandlung gar nicht / das die Contrahenten auff die form vnd maß / davon in *d. l. contractus* meldung geſchicht / vnd alſo in ſcriptis contrahiren wollen / derowegen es bey den 12. abgehandelten vnd von den Erben beſchloſſenen vnd bewilligten puncten nachmahls ſein verbleybens hat. Cum con-
62 cluſum † in contractu dicatur, quando conſtat de
63 perfectione voluntatis concluſiue, quia † eſſe naſcitur ex perfectione, & quia eſſe ſtat in concluſione. Bald. *in d. l. contractus. n. 5.* Vnd ob er wohl daſelbſt mit anhängt / hoc cogi ol. 1, ſi partes ſe ſubſcripſerunt, & ſigilla ſua impoſuerunt. Da aber demnach dieſer beſchluß vnd bewilligung hierüber auch mit lebendigen Zeugen / als durch die andere mitklagende Miterben erwieſen werden kan / ſo iſt ſolcher kauff richtig vñ kreftig / vngeacht dz die Partheyen der von Sylueſtro auffgezeichneten abhandlung ire Siegel nit auffgetrucket
64 haben. Cum ſigillum † ſit res inanimata, per ſe nihil probans. Matth. Coler. *in process. execut. part. 3. c. 1. n. 89.* & in teſtimonium apponatur, non vt robur formale diſpoſitioni præbeat Zaſ. *conſ. 2. nu. 38. 39. lib. 1.* vbi dicit, ſigilla in inſtrumentis publicis non pro ſubſtãtia contractus, ſed ad cautelam frequentius apponi. Ein ſolchen Cautel bedarff es dißfals nit / wann dieſe abhandlung ſonſten genugſam zubeweyſen vnd offenbar iſt / das die Contrahenten vber geſchehene abredt / vnd beſchloſſene Handlung fernere ſchrifftliche Contract auffzurichten nit gemeynet geweſen ſeyn / per ea quæ allegat Fichardus *conſ. 26. nu. 2. 3. lib. 1.* vbi fatetur varias eſſe, & diſcrepantes Dd. opiniones, an &
65 quando dicantur † & cenſeantur partes in ſcriptis voluiſſe contrahere. Welche frage wir gleicher geſtalt pro quæſtione ardua, cuius eſt magnus effectus propter communis obſeruantiam, halten müſſen. Vnd befinden gleichwohl nicht zwar zweyerley / wie es Fichardus an gemeltem orth dafür halten wil / ſondern viererley Meynung / welche endlich der geſtalt conciliiret werden / quod aut de ſubſtantia contractus eſt, vt ſit ſcriptura, vt in emphyteuſi, alienatione rerum Eccleſiaſticarum & minorum, &c. vel inter partes conuenitur, vt aliter non valeat, quod conuentum eſt, & tunc neceſſario requiratur ad firmandam conuentionem, vt fiat inſtrumentum & ſcriptura intercedat, & ſemper interim erit locus pœnitentiæ: Aut vero dictum eſt, quod de conuentione aut pacto firmato rogetur inſtrumentum, & non eſt de ſubſtantia contractus, vt redigatur in ſcriptis, & tunc quia tale inſtrumentum ad ſolam probationem requiritur, ſcriptura non perficiet contractum, ſed erit ante ſcripturam perfectus. Et licet inſtrumentum non ſit factum, ideo non licebit contrahentib. pœnitere per ea quæ allegat Anton. Theſaur. *deciſ. 197.* vbi ita iudicatum eſſe aſſerit. Et dicit ſe alias vidiſſe doctos viros ſecundum illam opinionem iudicare & conſulere.

So haben auch alle Miterben / vnnd vnter denſelben die Klägerin ſelbſt daß jenige / was jhnen vermüg ſolcher abhandlung gebühret / alſo bald zu ſich genommen / iſt alſo nit allein ein beſtendige / beſchließliche vnd bündige Kauffsabred in dieſem fall auffgerichtet / ſondern es haben auch die Contrahenten zu würcklicher vollziehung ſolchs Contracts ſe [illegible] angenommen / darauß klärlich abzunehmen / das die Klägerin nunmehr ſich darwider mit eynigem beyfall des Rechtens nicht ſetzen kan. Cum res non ſit amplius integra, ſed per traditionem contractus magis ſit firmatus. Quo caſu non poteſt certe contractus reſcindi, nec locus eſt pœnitentiæ, quæ nec in nominatis cõtractibus, re non amplius integra, admittitur *leg. ſi pecuniam.* & ibi Dd. *ff. de condict. cauſ. dat. cauſ. non ſec.* So hat auch vor das dritte / der Beklagte nach erfolgter dieſer abhandlung den Handel nit beyſammen behalten / ſondern deſſen namen geändert / vnd vnter ſeinem A. S. namen mit dem ſeinen vnd newen verfertigten intitulirten Büchern zu führen / in Gottes namen angefangen / hat auch ſeine andere Miterben nach Inhalt jetzt angezogener vnnd getroffener vergleychung auff angeſetzte terminen abgefunden. Wie ſolte er dann anjtzo der Klägerin von dem ſeynigen Rechnung zuthun ſchuldig ſein. Cum iuſtum ſit ſua cuiq; cõmittere, quod ſi quis ſumere curam audeat illum velut aliena appetentem ſupplicio leges coerceant *l. nemo exterius. C. de iur. fa.* vnd hat Beklagter dißfalls præſumtionem iuris vor ſich / q ſ. ex propria, non aliena pecunia lucratus ſit, per ea quæ allegat Maſcard. *de prob. concl. 1093. vol. 1.* So wollen wir es auch dafür haltẽ / dz der Beklagte nach verfließung der 5 jahr / vnd erkaufften Handels ſich eines newẽ Handelzeychens gebraucht / auff welchen fall die Rechte abermahls vor in præſumiren, dz die Handels Wahren ſeyn / vnd niemandts anderſt zuſtändig geweſen ſeyn. Cũ balla mercatoris præſumatur illius eſſe, cuius ſignum in ea ſcriptũ eſt, per ea quæ allegat Maſcard. *de prob. concl. 160. vol. 1.* vñ ob er wohl vor das vierdte ein mehres / dann er den 15. Jun. gegen allen Miterben einzuthun nicht ſchuldig geweſen / ſo hat er doch den 15. Auguſti hernacher zugeſagt / die jhm den 15. Jun. von allen Miterben zugleich verkauffte Wahren in zwey Jahren / jedes Jahr die helffte zubezahlen / vnd der Schulden ein gantzes jahr vmbſonſt / daß andere jahr aber gegen einem Thaler pro cento einzumahnen / dadurch der vorige Contract nicht zwar infringiret, ſondern viel mehr continuiret worden iſt / welches dann daher erſcheinet / daß derſelbe letzte Contract ſich auff das jenige ſo den

15 Junii beſchloſſen/darin auch Klägerin Ehemann ſelbſt gewilliget ſich referiret/vnd alſo die erſte vergleychung der andern eynverleybet/vnd eine nach der andern zu reguliren iſt. Cum natura relationis, ſit natura veritatis, patentis ex coniunctione duarũ ſcripturarum, adeo vt quicquid continetur in termino, ad quem fit relatio, dicatur vere cõtineri in termino referente. *l. aſſe toto. de hered. inſtit. Auth. ſi quis in aliquo. Cod. de edend. l. ait Prætor. §. ſi iudex. ff de re iudic.* late Decianus *conſil* 128. *dico enim quod num. 8. volum. 3.* Welches diß fals ſo viel deſto mehr ſtat haben muß/dieweil der principal Punct der Handels Wahren vnd Beylaſt halben/ſo Beklagter vor dieſem von allen Miterben vm̃ eine gewiſſe Summa Geldes erkauffet/gar nicht geändert/ſondern es bey demſelben/vnd ſonderlich bey der zum erſten bewilligten Kauff Summa allenthalben verblieben iſt/allein das zuvorn die zahlung auff drey Jahr gerichtet/vnnd zu eynmahnung der Schulden 2. Thaler pro cento bewilliget/hernach auff der Erben vnd der Klägerin Ehemann in Ehelicher Vormundſchafft ſeines Weybes Schrifftliches anſuchen/auff 2. Jahr reſtringiret,vnd der eine Thaler nachgelaſſen worden iſt/vnd hat ſich Klägerin damit nicht zuentſchüldigen/daß weder ſie/noch ir Ehemann zu der letzten den 15. Auguſti vollnzogener abhandlung vielfältiges erfoderns vngeachtet/nicht kommen wollen/dann die anderen Miterben durch die letzte vergleychung ihre der Klägerin Condition nicht ärger/ſonder beſſer gemacht/vnnd da ſie zuvor ihres antheyls in 3. Jahren hette gewertig ſeyn/vnd zwey Thaler pro cento zu eynbringung der Schulden paſſiren laſſen müſſen/hat ſie dieſelbe innerhalb zwey Jahren erlangt/vnd iſt jhr auch der eine Thaler zum beſten kommen/das wir alſo nicht ſehen/wie ſie ſich ſolcher letzten abhandlung halben beſchweren können/ſondern halten es viel mehr darfür/das dergleychen etwas von ihren nahen verwandten jhr zu nutz tſten/auch wieder ihren willen wohl habe tractiret vnd fürgenommen werden können. Cum multa bona præſtentur inuitis, quando eorum vtilitati conſulitur, *c. & qui emendat. 45. diſtinct.* cuius textus auctoritate gloſſ. *in can. ipſa pietas. 83. diſtinct.* dicit, Medicum poſ-
66 ſe † ægrotum etiam inuitum & repugnantem curare, curationiſq; impenſam & mercedem repoſcere. Plura his ſimilia allegat, & ſuo more cumulat Tira-
67 quel. *de nobilit. cap. 6. num. 37. 38.* & quod alius † me inuitum liberare, non autem mihi inuito obligationem auferre poſſit, ſcribit etiam Bart. *in l. ſi Stichum. § ſi ab alio. ff. de nouat.* Wiewohl mit beſtand nicht geſaget werden kan/das die erſte oder andere vergleychung wieder ihren willen erfolget/dieweyl vor das fünffte ir Eheman/als Beklagter ſeinen andern Geſchwiſtern im Auguſto ihre ratas von den vorhandenen bahren Geldern/vnnd den 15. Junii verkaufften Handels Beylaſt/nach inhalt einer ſonderlichen darüber verfertigten außtheylung entrichtet ſeines Weybes ratam angenommen/vnnd Beklagten ſolches empfangs halben an ſtat ſeines Eheweibes/vermüg der ſub litera L. vns zugeſchickten Quittung quittiret/vnnd alſo dasjenige/was den 15. Junii in ſeiner gegenwart beſchloſſen/vnd den 15 Auguſti wiederholet, ratificiret, welche Geminatio actus im Rechten keine ſchlechte würckung hat/ſondern enixam voluntatem contrahentiũ zuerkennen gibt/per multa quæ allegat Vaſq. *libr. 1. de ſucceſſ. creat. §. 3 num. 13.* vbi triginta ſex effectus geminationis enumerat, & not iſtume Maſcard. *de probat. vol. 2. concluſ. 838.* Hat nun der Klägerin Ehemann daß jenige angenommen was vermüg der erſten vnd andern abhandlung gebühret/ſo kan auch ja anderſt nicht geſagt werden/dann das er die eine ſo wohl als die andere dardurch [illegible] et. Cum non tantum ver[illegible] ſed etiam actu ratum haberi poſſit. *l. non tantum [illegible] ff rem ratam haber.* vbi Bar-
tolus dicit, dominum [illegible] per [illegible] † geſta [illegible] rationis rata habere, quando facit id, quod [illegible] hac ratihabitione facere non poſſet, [illegible] deo textum [illegible] um ibi ſummat Caſtrenſ. ratihabitionem tacitam expreſſæ æquiparari. Et habetur pro regula: quando aliquid ex defectu conſenſus nullum eſt, id ſuperueniente conſenſu ex natura ratihabitionis retro validari *cap. ratihabitionem. de reg. iur. in 6. l. fin. Cod. ad SC. Macedon.* 68

Daher dann erſcheynet/wann ſchon die Klägerin weder in die erſte noch in die andere abhandlung gewilliget hette/das ſie doch durch annehmung ires antheyls/welcher ſich höcher nicht erſtrecket/dann Beklagter zum erſten vnnd zum andern mahl gewilliget hat/dieſelbe ratificiret vnd beliebet habe.

So ſind auch vor das ſechſte den 15 vnd 16. Jun. Anno 98. von den Miterben ſämptlichen vnd in beyſeyn der Klägerin Ehemann/andere die Erbſchafft betreffende mehr Artikel/vnd inſonderheit die abſtattung der Mutter abzehandelt worden/welche Klägerin nicht wiederſprochen/ſondern was dazumahl derſelben halben gehandelt vnnd bewilliget/ſo wohl als die andre Miterben ins werck richten helffen/hat ſie nun einen punct ſolcher abhandlung effectuiret oder effectuiren laſſen/ſo iſt ſie auch die andere zuhalten vnd richtig zumachen ſchuldig. Cum contractus & tranſactiones [illegible] claudicare non debeant. *l. cum dies. §.* 69
ſi arbiter ff de arbitr. Iaſon *in leg. de his. §. 12 ff. de tranſact.* Alexa. *d. conſ. 40. in princ. vol. 5.* In illis enim tam interpretandis, quam iuſtificandis debet obſeruari æqualitas. Bald. *in l. 2. numer. 20. Cod. de reſcind. vend.* quæ citra omne dubium procedunt, quando diuerſitatis ratio, vt hoc loco, aſſignari non poteſt. Mantua *in l. tranſigere num. 126. C. de tranſact.* Hat auch die Klägerin jhr die abfertigung der Mutter vnd [illegible] nen Puncten der abhandlung gefallen laſſen [illegible] wil ſchließlich folgen/daß ſie die andern dadurch auch approbiret. Cum approbans † contractum pro par- 70
te, cenſeatur approbare in totum. Menoch. *conſ.* [illegible] *qua nunc enucleanda. num. 9. volum. 2.* Aut [illegible] o um enim approbandum, aut totum reprobandum eſt. [illegible] raq. *de retract. conuent. in fin. ut. num. 4. 9* [illegible] 16. & capitula plura circa idem facta, licet ſint ſeparata, tamen non denotant plures contractus, ſed vnicum [illegible] im, quia vnum capitulum cenſetur factum [illegible] ad aliud. Decian. *conſ. 32 Tametſi putem dubia. num. 14. volum. 2.*

Iſt alſo die Klägerin ſchuldig dieſer vergangenen abhandlung in einem vñ dem andern Puncten na[illegible] mahls nachzukommen, beuoraus dieweyl ſie iren [illegible] bührenden antheyl an den alten Waren [illegible] krafft jetztbemeldter vergleychung in 8. Teyl [illegible] werden ſollen/ſelbſt zu ihren Handen of[illegible] wiederrede genommen/vnnd in [illegible] aufnemen [illegible] laſſen/welches von [illegible] verblie[illegible] n wo ſern ſie mit ſolcher abha[illegible]g nicht [illegible] vnd [illegible] geweſen were.

So hat auch Beklagter vor [illegible] als [illegible] Klägerin vnd jhr [illegible] mann vmb [illegible] vnd wiederwertig[illegible] ten Wahren vnnd eyngenahmen [illegible]

ſnen off ... nicht annehmen wollen/ jederzeit wann er den andern Geſchwiſtern ihre ratas gegen gebühr... der Klägerin anheim ben einem Erbarn... ordentlich de... vnd ſich dadurch aller gefahr vnnd weiterer Antwort oder Rechnung
71 erledigen/ ... oblatio facta † cum depoſitione vim ſolutionis habeat, per ea quæ allegat Cephal. *conſil.* 207. *Illuſtriſſimus. num.* 44. *libr.* . Molin. *conſil* 57. vbi ſex effectus oblationis recenſet, & dicit ob... tionem fieri, vel ad moræ purgationem, vel ad vſurarum prohibitionem, vel ad euitandam pœnæ commiſſionem, vel ad pignoris liberationem, vel ad agendum pignoratitia, aut ad transferendum periculum in aduerſarium, aut ad debiti liberationem ... ea, quæ tradit Franciſc. Viuius *lib.* 4. *deciſ.* 515. Dabey dann vor das achte dem Beklagten billich zum beſten erwogen wird/ daß die Klägerin ſolche depoſi... te Gelder erhaben/ vnd in ihren nutz gewendet/ genoſſen vnd gebraucht/ &c. Nichts deſtoweniger aber ſo ver... meſſen ſeyn/ vnnd von Beklagtem deſſen ... wegen ihres achten theyls/ deſſen ſie doch vergnüget/ Rechnung begehren darff/ da ihr doch ... ſie je von der einnahm bewilligten abhandlung abzuspringen wolte oder könte/ gebührete diejenige/ was ſie ... ſan-gen/ wiederumb von ſich/ vnd dem Beklagten zuzu-ſtellen. Cum volens † à contractu recedere, prius
72 debeat reſtituere omne id, quod ad manus eius ex tali contractu peruenit. *l. non ſolum. ad fin. Cod. de prad. minor. gloſſ. in l. ſi emtione. in fin. de contrahend. emt.* Bald. *in c.* 1. *de his qui feud. dar. poſſ. §. notandum. in vſu feud.* Aicharan. *conſil.* 54. *num.* 20. & eſt textus notabilis in *l. ſi a te. Cod. de pact. inter empt. & vend.* quod ipſum eo magis obtinet, ſi illud in eius vtilitatem conuerſum fuerit. *l. pradiorum in fin.* vbi etiam Dd. C *de prad. minor.* cuius rei viuam adferunt rationem, nam ſi id fit conuerſum in vtilitatem actricis, ipſa ex eo cenſetur facta
73 locupletior. *l. in pupillo. ff. de ſolution.* ſed nemo † debet locupletior fieri cum aliena iactura. *leg. nam hoc natura de condict. indeb.* So hat auch vor das neund... da ſich nach verflieſſung der 5. Jahr dieſe Geſell... affe geendet/ die Klägerin zu erhaltung des Handels/ de ſuo nichts zugeſchoſſen/ ſondern dem Beklagten al-lein das außgeben auff geſetzet/ darauß abzunehmen daß ſie dieſe ſocietatem pro diſſoluta gehalten/ quia
74 qui non † implet, quod implere tenebatur, videtur renunciare beneficio dicti contractus, neque poteſt adnotarius ad eius obſeruantiam compelli. *l. Iulianus. §. offerri. de action. emt.* notatur in *l. ſi tu licet. C. de collat. & in l. cum proponas* l. 2. *C. de pact.* Auß jetzt ange-zeygten vrſachen ſchlieſſen wir bey dieſer dri... frag auff vorigemeynung das nemblich Beklagter bey die-ſen Klagpuncten zu abſoluiren ſey/ vngeachtet/ der iunioris/ pro ratione dubitandi ange... gezogen moti-nen. Dann wann man erſtlich des Beklagten ... ver-ſchreybung fleiſſig außſihet vnd erweget/ ſo ... der Klägerin illatio, das nemblich Beklagter auch nach ver-flieſſung der fünff jahr den Handel den Geſchwiſtern zum beſten beyſammen zu halte ſchuldig geweſen ſey/ darauß gahr nicht zuerzwingen/ ſondern derſelben verba formalia lauten dahin/ daß er weiters nit/ als von des Vattern beſiegelten vnnd vnterſchriebenen Schluß Rechnung ſub dato den 10. Apr. An... biß zu außgang dieſer fünff Jahr Rechnung abzugeben verbunden ſey/ darauß iſt heynet/ das ſolche des Beklagten Obligatio vltra h... quenumm nicht zu extendiren/ ſondern viel mehr zu reſtringiren ſey/ ſicuti enim vocula *vltra*, id tantum † extendit, cui addi-tur. Decian. *conſ.* ... *& prima facie num.* 11. *volum.* 2. Ita
† dict. o. *non vltra*, cui æquipollet germanica vocu- 76
la, weyter nicht/ contrarium effectum operari, & reſtringendi ... in ſe continere non eſt dubium, vnd ob wohl in ſolcher verſchreybung vnter andern geſetzet wird/ daß er ſo viel jmmer müglicher die Handlung ferner nach gelegenheit zuerhalten ſchuldig ſeyn ſolle/ dieweyl aber dannoch die anderen Erben/ vnnd ſonderlich der Vnmündigen Vormunden/ ihren diſſens angezeygt/ vnd ſich dahin erkläret/ daß ſie wegen ihrer Pflegkinder den Handel zu continuiren nit gemeynet/ ſo will ſchließlichen folgen/ daß Beklagter nach ſolcher erklärung vñ in entſtehung ſolcher müg-ligkeit dazu ferner nicht verbunden. Cum quis poſſe nun dicatur, quando quid facere non poteſt ſine conſenſu aut arbitrio alterius, vel quando tenetur ſolennitatem aliquam obſeruare. Crauet. *conſil.* 182. *videtur quod iudicium. num.* . So iſt auch daß wörtlin/ Nach ... gelegenheit/ ſolcher verſchreybung einverleyt, 77 bey welches der wirckung iſt/ daß Beklagter dē Han-del fortſetzen ſoll/ wann er nur füglichen darzu kom-men kan. Si enim promiſſum eſt, *cum* † *commodum* 78 *erit*, ita accipienda eſt promiſſio, cum ſine incommodo meo potero. *l. Neptes Proculo. in fin.* & ibi Cæpolla *ff. de verb. ſignific.* facit doctrina Bartoli in *l. centeſimis. §. fin num.* ... *quid ſi non appono dictionem, ſi. ff. de verbor. oblig.* vbi ... quod ſi tu promittis mihi dare decem ad tu... intantem, perinde eſt ac ſi promiſiſſes dare ... quo caſu non valet promiſſio, & ſequitur ibi ... *col.* 2. *verſic.* 2. Vnnd hat die Klägerin ſolches nicht dem Beklagten/ ſondern jrem Vatter vnd nunmehr nach deſſelben Todt ihr ſelbſten ... zumeſſen/ daß die fortſetzung des Handels auff des ... Beklagten gelegenheit/ vnd alſo faſt gutem willen ge-... ſtellt iſt.

C... im reus conuentus attenta huiuſmodi voluntate & beneplacito poterit facere, quod voluit, ernſt inique voluerit, dummodo dolus malus abſit. ... *cum quidam. ff de legat* 2. quam ad hoc citat Bart. *in d. l. centeſimis. §. fin. nu.* 8. & ibi Caſtrenſ. *num.* 5. Bartolus *in l. ſi fic. de legat.* 1 *in princ.* Alex. *conſil.* 47. *nu.* 14. *vol.* 1.

Iſt alſo dem Beklagten vnmüglich geweſen/ bey ſolcher vngelegenheit den Handel dergeſtalt/ wie es die Klägerin vor jr hat/ fortzuſetzen oder zu continuiren. Cum poſſe † non dicamur, quod commode non 79 poſſumus, vel quod poſſumus cum difficultate. Crauet. *conſil.* 199. *Ad ſubtilia dubia. num.* 2. Franciſcus Viu *libr.* 1 *deciſ.* 178. *num* 10. vbi illud poſſe dicimur, quod iuſte, honeſte, & commode poſſumus. Vnnd iſt nichts daran gelegen/ daß in dero E. E. Rath zu B. vbergebenē Supplication dieſe wort eſtlicher maſ-ſen anderſt/ dañ dieſelben in des Beklagten verſchrey-bung zubefinden ſeyn/ geſetzt worden. Dann nu dar-auff ſondern ... nemblich auff die verſchreibung dar-auff ſich die Supplication referiret, geſehen werden muß darinnen dem Beklagten die fortſetzung des Handels/ ſo viel jhm müglich/ vnd nach gelegenheit befohlen wird weil aber des Beklagten zweene Brü-der/ vnd der mittlern Schweſter Ehemann darzu nit luſt/ die Vormünder auch an ſtat der Vnmündigen die zuſammen haltung des Handels gahr nicht begeh-ren/ vnd die Erben ſämptlich Beklagten niemahls ey-nig mittel/ wie ... die Handlung beyſammen zu-erhalten ſey/ für geſchlagen/ ſondern viel mehr jme den ... ſ. lun. die bey beſchluß d Handlung anweſende Waß-ren verkaufft/ ihre ratas an dem beſtandenen bahren Geldt angenommen/ vnd darüber quittiret. So hat

männig-

männiglichen zuerachten / daß es ein vnmüglich werck
geweſen / den Handel der geſtalt allen Geſchwiſtern
zum beſten fortzutreyben / ſondern es hat Beklagter
die jhme verkauffte Handlung vor ſich allein vnder
ſeinem nahmen anfangen müſſen / daran in der Klä-
gerin Ehemann nicht zu hindern gehabt / dann er ſich
mit jm wegen der Geſellſchafft nicht vergleichen / vnd
jhn wieder ſeinen willen zum Geſellſchaffter anzuneh-
men nicht gedrungen werden können. *l. actione. §. mor-
te. verſ. ſocietas. ff pro ſocio.* Sondern es iſt diſe Geſellſchaft
nach verflieſſung dieſer 5. Jahren erloſchen / vnnd der
Handel zu einem anderen Stande / dann darin der-
ſelb zuuor geweſen / gerahten per ea quæ allegat De-
cianus *conſil. 60. ſeruando ordinem. volum* 1. vbi ita con-
cludit in caſu, huic noſtro non multum abſimili. &
Menoch. *conſ. 12. Reſponſum. vol. 1.* So iſt auch was
zum andern de tacita reconductione angezogen / ad
inducendam huius negotiationis continuationem
viel zu ſchwach / dann nit allein der Handel dem Be-
klagten verkaufft / vnd von jhme bezahlet / ſondern es
hat auch Beklagter denſelben vnter ſeinem nahmen
außdrücklich geführet / derwegen alles vergeblich / was
hierbey de tacita recunductione eingeführet werden
80 will. Cum expreſſum † faciat ceſſare tacitum & o-
mnes conjecturas, per ea quæ allegat Decian. *conſil.
97. quæritur nunc. nu. 6. vol. 2.* Viuius *lib. 2. deciſ.* 28. zu-
geſchweygen das die Klägerin bey dieſer Handlung
poſt finitum quinquennium nicht das geringeſte ge-
than / vnnd alſo vor keine Geſelſchaffterin gehalten
81 werden kan. Cum ſocius † qui nihil agit, non dica-
tur ſocius, neq; dicatur contracta ſocietas. Bartol. *in
l. Titium & Mauium. §. altero. ad fin. de adminiſtrat. tutor.*
cum pluribus quæ allegat Menoch. *dict. conſ. 12. num.*
13. Item / daß ſie auch kein Capital in ſolchen Handel
hernacher geleget. Vt enim contrahi ſocietas in ne-
gotiatione poſſit, requiritur, quod vel ambo indu-
ſtriam cum pecunia conferant, vel ſaltem quod v-
nus pecuniam, alter induſtriam. *leg. cum duobus. § ſi in
cœunda. ff pro ſocio.* & ſcribunt omnes *in l. ſi paſcenda. C.
de pact.* Item / das der Beklagte auch ohne daß die
vermuhtung der Recht vor ſich hat / das er mit ſeinem
eygnen / vnd nit mit der Klägerin Geldt dieſe Hand-
lung fortgetrieben. Cum in dubio præſumatur quis
de propriis pecuniis negotia exercere & acquirere.
l. ſi defunctus C. arbitr. tutel. Bartol. *in l. ſi patruus. nu. 4.
verſ. aut dubitatur. Cod. communia vtriuſq; iud.* quem ſe-
quitur Alexand. *conſ. 132. nu. 13. lib. 5.* Vnd dann daß
82 die Klägerin ſich auß des Vatters Hauß begeben
cum recedendo è domo † dicatur tacite renuntiaſſe
ſocietati, vt in ſpecie tradunt Petr. de Vbald. *in tract.
de duob. fratr. part. [illegible]. in princ. num. 9.* Alexand. *conſil. 92.
num. 3. libr. 2.* qua renunciatione ſtante inde acquiſi-
ta quærentis propria ſunt, vt in ſpecie reſpondit A-
lexand. *conſil. 78. num. 1. lib. 1.* vbi fortius ait: Societa-
tem cenſeri diſſolutam cum vnus ſociorum, qui
conuenit communi nomine emere, cœpit emere &
[illegible] tere ſuo nomine tantum.

[illegible]ie dann Beklagter bald nach gethaner Rech-
nung vnd erfolgter verkauffung des Handels in ſei-
nem nahmen allein gehandelt / in maſſen auch kurtz
zuuorn angezeyget. Was zum dritten zuuorn in con-
trarium angezogen worden / hat zwar kein ſchlecht an-
83 ſehen / cum v[illegible]us † al[illegible]erius facto grauari non debeat.
l. non debet. de reg. iur. Es iſt aber darbey zuerwegen / daß
der Klägerin Ehemann / vnnd nach verordnung der
Landt[illegible]lichē Sächſiſchen Rechten jr legitimus tutor
vel curator der erſten abhandlung / ſo den 15. vnnd 16.
Iun. Anno [illegible]8. p[illegible] ab[illegible]
ſen / beygewohnet vnd mit vnd neben den ander[illegible]
erben Beklagten die Handels Wahren vnd [illegible]
verkauffen helffen [illegible] s an ſtat ſ[illegible]
we[illegible] ſtre talam an den anweſenden bahr[illegible] Gelde
vnd verkaufften Handels Verlaſt empfan[illegible]n / vnnd
darüber quitiret / die Klägerin auch ſelber kraff[illegible]
cher vergleichung [illegible]ren achtheyl an den al[illegible]
ren ohne wi[illegible]derred angenommen / vn[illegible] diß zum [illegible]
deren in der den 1[illegible]. Auguſti ge[illegible]ffener abhandlung de
conditione [illegible]ratificationis der Obervormunden / ein
wort zubefinden / wiewohl wir vermercke / daß dem [illegible]
klagten dieſelbe ſo ſehr nicht zu wieder [illegible] iſt au[illegible]en
Vormunden daran gelegen / ſo werden ſie dar[illegible]b
wohl anzuhalten wiſſen / Klägerin hat ſich dereitwe-
gen wenig zubekümmern / ſie iſt auch mit der [illegible]a
[illegible] iuris tertii nicht zu hören. Daß nun die Klä[illegible]ge-
rin zum fünfften / wie Beklagter den Handel nach
verflieſſung der 5. jahr cont[illegible] noch vnabge[illegible]ey-
let geweſen / vnd er mit jrem achten theyl de[illegible] Han-
del fortgetrieben haben ſol / ſolchs iſt auch ein vn[illegible]
dann er das jenige / was ſie zuuorn allbereyt nicht in-
weg gehabt / Gerichtlich deponiret, vnd dadurch die
veränderung des Handels genuegſam an tag / vnnd
männiglichen zuerkennen gegeben / daher erſtlich aller
gefahr vnd künfftiger Rechnung erlediget / per iura de
effectu oblationis, depoſitionis & conſignationis
ſupra allegata, dahin wir vns geliebter kürtz halben
hiermit gezogen haben wollen / vnd wird dahin geſtel-
let / daß die Klägerin dazumahl / wie ſie die deponirte
Gelder erhoben / proteſtiret hat.

Dieweyl ſie aber darnebē ſolche Gelder angenom-
men / vnnd zu jhrem beſten gebraucht / ſo können wir
ſolch jhr proteſtiren vor nichts anders halten / dann
pro pro[illegible]tatione facto cōtraria, quæ † de[illegible] c[illegible]n 84
releuat. Decian. *conſil. 51. & prima fronte. num* [illegible] *vol.*
& bene quidem cantat, ſed male ructat. Bald. *conſ.
9. num. 1. ad fin. libr.* . Vnnd iſt an dem / das ſie ſolche
Gelder zu ſich genommen / vnnd dieſelbe noch [illegible]än-
dig hat / vnd nutzet / viel mehr dann an jhrem proteſti-
ren gelegen. Quo caſu, quando actus eſt pote[illegible]r
† proteſtatione, proteſtatio nullius momenti [illegible] 85
ſollicitudinem. de appellat. & notat Iaſon *in l. illud* [illegible]
ter. quæ eſt *l. fin. in fin. quod quiſq; iur.* Vnd iſt vor das
ſiebende die zum andern mahl zwiſchen den E[illegible]n
gepflogene abhandlung pro nudo actu [illegible]
dern viel mehr vor einen beſtendigen Contract [illegible]
ten / dieweyl ie der conſenſus, res & pretium vor-
handen / daraus ein richtiger vnwiderſprechlicher
Kauff zu arguiren iſt / es iſt auch vnuon[illegible]hten gewe-
ſen / daß der Klägerin Ehemann ein ſpeci[illegible] m[illegible]
von jhr hette haben müſſen / vnd das ſonſten der Han-
del dem Beklagten nicht habe verkaufft werden [illegible]
nen / dann mehrmahls angezeygt / daß nach Sa[illegible]n
Recht der Mann ſeines Weybes legitimus [illegible] vnd
curator, das auch demſelben die adminiſtratio &
ſu[illegible]fructus vniuerſæ inu[illegible]ris ſubſtantiæ [illegible]eſohlen vnd
zugehörig ſey / hat demnach in ſolchen kauff [illegible]
[illegible]ca mandatum vx[illegible]ris wohl verwilligen können [illegible]
ſchon ſonſten [illegible]ibus iud[illegible]bus, [illegible]
rum nomine mātiē peragendas [illegible] de[illegible]
ſuſcipiunt, ein andere meynung vnd gelegen[illegible]
In welchen ſie ſich dazu per cautionem iati [illegible]
datum legitimiren müſſen / Weſenb. *in parat.* [illegible]
procurat. nu. 4. Be[illegible] *in l. 1. num.* [illegible] *de tercius*
Mol. *lib. 1. ſemeſt. cap. 18 num. 9.* Wiewohl die [illegible]
tatio diß falls gantz vnnd gahr vergeblich / diew[illegible]
[illegible]e.

Klägerin jhrem Ehemann allbereyt längſt zuvorn/
nemblich den 26. Septembr. Anno 95 ein mandatum
Gerichtlich auffgetragen/ vnd jhm macht gegeben be-
ſonders jren Väterlichen zuſtand betreffende / jnner
od auſſer Gericht zuvertretten/zu empfangen/ zu qui-
tiren nach außführliche inhalt des vns zugeſchickten
mit lit. K K. vermärckten gewalts/welche in ſpecie auff
den Väterlichen zuſtand gerichtet / vnd auff nichts
anders dañ auf die beybeſchluß d Handlũg beſtädenen
bahren Geld/Schuldẽ/verkauffien Wahrẽ vñ jahr-
nuß/ſo aller von der Klägerin Vatter herrühret/ver-
ſtanden werden kan/darin jr Ehemann krafft deſſelbi-
gen Mandats ſein Weyb wohl vertretten/ jhren vom
Vatter herrürenden zuſtand empfangen/ vñ darüber
quittiren können/ es iſt auch die Klägerin was jr Ehe-
mann vigore iſtius mandati gehandelt / feſt vñ ange-
nehm zu halten ſchuldig/vnd iſt ein vngegründes für-
geben/dz jhr Ehemann auſſerhalb des jme den 8. Dec.
auffgetragnẽ Gewalts ſich in jren ſachẽ nichts mäch-
ngen können/ dañ ſich nirgends befindet/ dz ſie jemals
dz vorige mandat reuociret, vnd iſt ſie doch je vñ alle-
zeit in loco geweſen/da eins oder das ander gehandelt
worden/dẽſelben hat ſie nachmals wiederſprochen/vñ
wird billich dafür gehalten/ dz ſie bey jrem dem H. ein-
mahl auffgetragenẽ Gewalt verharret/beuorauß die-
weyl ſie jres Ehemanns verrichtung ipſo facto, vnnd
mit annehmung jres antheyls approbiret hat. Sen p
86 n. qui non † prohibet ꝑ ſe interuenire, mandare cre-
ditur, ſed etſi quis ratũ habuerit, ꝙ geſtum eſt, mãda-
ti actione obſtringitur *l. ſemper. ff. de reg. iur.* So hat ſie
auch den gantzen verlauff ꝓbabiliter wol wiſſen kön-
nen/vnd demſelben niemals im geringſtẽ wiederſpro-
chen/ob auch ſchon jr Ehemann etwz wieder ſeinen ge-
walt od befelch fürgenommen hette/ſo könte doch Klä-
gerin denſelben an jtzo auch nit wiederruffen. Domin⁹
n. qui fecit mandatum ꝓcuratori, ſi ſciat procurato-
rem excedere fines mãdati & nõ contradicat, cenſe-
tur prorogare mãdatum ꝙ habuit aliꝙ principium,
per multa iura, q̃ allegat Cephal. *conſ. 272. in facto præ-
ſupponitur. n. 112.* vnd iſt hierüber zu achtẽ an jtzo nit da-
hin zuſehen/wz ſich der Klägerin Eheman den 9. Dec.
An. 98. vor dẽ Weyſenampt erkläret haben wil/ſondn
wz er einmals an ſtat ſeines Weybes verkauft/daſſelbe
87 iſt er zu halten ſchuldig Cum in contractib. † nomi-
natis nõ ſit loc⁹ pœnitentiæ ẽt reintegra, niſi cõſen-
tiente vtraq; parte. S. hurk. *cõſ. 24. col. 3.* & pœnitẽtiæ
nõ eſt locus, quãdo cõtractus eſt pfectus & vnus ad-
impleuit vel adimplere paratus eſt. Borg Caual. *deciſ.
34 part. 2. de cõtract n 12. 13. 14.* viel weniger kan Kläge-
rin an jtzo zurück/ da res nit mehr integra iſt/ſie jrẽ an-
theil angenommen/dz vbrige an den deponirtẽ Geldn
erhoben/vnd beklagter den an ſich erkauften Handel
allbereyt etliche jar getriebẽ/vnd noch dieſe ſtunde trey-
bet. Dz ſie zu neundten von d ſub lit. L. vnd in der klag
ſub n. 7. producirter quitung nichts gewuſt habẽ wil/
iſt auch nit glaublich ſondn viel mehr vermuhtlich/ dz
das Weyb võ dm jenigen wz der Mann in jrẽ ſachen/
nit allein als jr ehelicher Vormund/ſondn auch als jr
Mãdatari⁹ verrichtet/gute wiſſenſchafft gehabt. Cum
88 cõiunctꝭ † pſumãtur ſcire facta coniunctorũ. *l. Octaui.
vnde cogn. l. de tutela. C. de in integ. reſt. l. ſi filium. C. de liber.
cauſ. c. conſtitutis. l. a 1. de teſtib.* præſertim in factu q̃ ha-
bẽt tractum ſucceſſiuũ: vt ſunt eiuſmodi cõtractus,
quorum notitiã cõiunctos celare nõ poſſumus, p ea
q̃ allegat Maſc. *de prob vol. 2. con. l. 1104.* vñ hat die Klä-
gerin ohn allen zweiffel zu wenigſten etwz gewuſt/was
zwiſchen dẽ beklagten vnd ſeinen Miterben/auch jrem
Ehemann fürgelauffen/wie kan jr dann dz vbrige ver-
borgen geweſen ſein. Cum ſciẽtia partis † arguat ſciẽ- 89
tiã totius, ideo q ſcit † de parte inſtrumẽti, pſumitur 90
de toto ſcire, & ſciẽtia pſumitur ẽt ex vicinitate tem-
poris & loci. Crauet. *conſ. 74. Michael n. 2.* vñ iſt hierü-
ber ein ſehr verdechtig werck / daß die Klägerin dauon
nichts wiſſen wil/daran jr doch am meyſtẽ gelegẽ/vnd
deſſen ſie billich wiſſenſchafft habẽ ſolte. Cũ paria ſint
ſcire † & ſcire debere, & tã in culpa ſit q ſcire debuit, 91
q̃ qui † ſciuit. Tiraq. *de retract. lign. ad ſi. tit. n. 43.* Es ſey 92
nu mit dieſer vnwiſſenſchafft geſchaffen/wie es wolle/
ſo iſt demnach die klägerin/ als welche dardurch einen
vngebürlichẽ vortheyl erzogẽ/vñ zwey vor einmahl ne-
men wil/damit keines wegs zuhörẽ: cũ ignorãtia nũq̃
ꝓſit ad cõſequendũ lucrum. Idẽ *ib. §. 35. gl. 4. n. 77.* vñ
iſt hierüber ein vortheilhafftiges vorgebẽ/dz d klägerin
Ehewirth ſolche ſeines Weybs ratã ſeines zuſpruchs
halbẽ/vñ zu erholũg ſeiner ſchadẽ angenõmẽ habẽ wil/
dieweil er ja wol gewuſt wz ſeine quitung vermöge/vnd
zu welchẽ end jm ſolch geld zugeſchickt wordẽ iſt/nem-
lich dz d beklagte durch außzahlũg ſeiner elteſtẽ ſchwe-
ſter angebürnuß ſich võ jr erledigẽ vñ liberirẽ/nit aber
gegen jr od den jenigen ferner verbinden wollen/welchs
nothwendig geſchehẽ müſte / wann es d klägerin Ehe-
wirt meynung nachgehẽ ſolte / vnd iſt d beklagte gewiß-
lich ſo Kindiſch nit geweſen/dz er d klägerin Ehewirth
viel od wenig vor ſeine angebene vnd dazumal/ja noch
biß auf dieſe ſtunde vnerwieſene ſchadẽ wird angebot-
ten/od zu hauß geſchickt habẽ / cũ nemo pſumatur ia-
ctare † ſuũ, wz zum ſchẽden in facto pſupponiret vnd 93
fürgegebẽ wird/ beklagter habe nach verflieſſũg d 5. jar
die andn miterbẽ pſuadirẽ wollen / ſich võ d Handels-
geſellſchaft abzuthun zulaſſen/ ſolchs wird von jm gar
nit geſtanden/ſondn er zeyget viel mehr an/dz die mit-
erbẽ ſolche abſtattung ſelbſt begehret/damit ein jed mit
ſeinẽ antheil ſeinen nutz ſchaffen/vnd die Vormünden
den vnmündigẽ zu beſten dz bahr Geld außleyhen kön-
ten/ſo ſind auch dazumal etliche auß den miterben mit
H. in einem vndernehmẽ geſtanden/deme ſie zugefallẽ
vnd ſeinen nutz dardurch zubefördern/die begehrte ab-
ſtattung vermuhtlich nit werde eingeſtellt habẽ. Vnd
warumb wolten ſie zum eylfften ſolche abſtatung dar-
umb begehret haben/dieweil ſie dẽ beklagten nicht gern
viel im handel gelaſſen haben / da ſie jhn doch die ver-
kaufften Handelswahren/ſo auff eine hohe Summa
Geld belauffen / erſt in zweyen jahren zubezahlen ohn
eynigen mißtraw/ auch die Schulden / ſo gleichfalls
viel tauſent Thaler betreffen/vertrawet/vnd dargegen
die erwehnten getheylten Erbſchafft ſtück nicht 400.
Thaler werth geweſen. Weyln dann die in cõtrarium
angezogene motiuen zum theil vngegründet/zum theil
ſehr ſchwach vnd genugſam wiederlegt ſein/ſo haben
wir ſo viel deſto weniger vrſach vnſern vorigẽ beſchluß
zu änderen/oder dauon abzuweichen. So viel nun die
vierdte frag/vnd den von H. H. ſonderlich angeſtelten
zuſpruch belanget/hat es gleicher geſtalt dz anſehen/dz
beklagter dieſes klagpuncts halbẽ ſein Gewiſſen/dahin
es jme im fal d verneynung geſtellet/darauff zueröffnẽ
ſchuldig ſey /dann erſtlich hat der beklagte klägerin be-
folẽ Rothandlung einzuſtellẽ / der meynung jn zu ſich
als einen Geſelſchafter einzunehmen/welche aber her-
nacher verblieben / dardurch dann kläger in mercklichẽ
ſchadẽ geführet worden / vnd hat kläger vor dz andere
ſeiner forderung im Rechtẽ einen groſſen beyfal / cum
damni emẽdatio † recte petatur iure diuino, natura- 94
li, Põtificio & Cæſareo, per ea quę copioſe alleg. Mo-
noch. *conſ. 188. etſi exiſtimo nu. 24 lib. 2.* & damni cauſa
fauora-

95 fauorabilior † eſt, quam lucri, ideo facilius ſubue-
niturtractanti de damno, quam de lucro. Crauet.
conſ 120.confirmando opinionem. nu.2
So iſt auch vor das dritte Kläger befügt ſeine er-
littene Schaden ſelbſt Eydlich zuerhalten / cum da-
96 mnum † probetur per iuramentum illius, qui da-
mnum paſſus eſt, per ea quæ allegat Maſcard.*de prob.*
volum. 1.*concluſ.* 471. Wird er nun mit ſeinem Eyd
dißfalls zugelaſſen / ſo iſt jhm auch vnuerbotten / ſol-
ches Beklagten in ſein Gewiſſen zuſtellen / cum actor
aut probare damna, aut iurare, aut reo iuramentum
deferre poſſit, will er nun ſeine angegebene Schaden
nicht beweyſen / noch Eydlich erhalten / ſo iſt jhm vn-
benommen das dritte mittel zugebrauchen / vnnd des
Beklagten Gewiſſen damit zubeſchweren / vbicunq;
enim onus probationis alicui incumbit, licentia ei
concedenda eſt aduerſario de rei veritate iuſiuran-
dum deferre: prius ipſo de calumnia iurante, vt iu-
dex iuramenti fidem ſecutus ſuam ſententiam poſ-
ſit formare. *l.cum de indebito.* §.*in omnibus.de probat.*per
quem textum dicit Iaſon *in l.manifeſtæ.in princ.de iure-*
iur. quod etiamſi alicui ex diſpoſitione legis vel ſta-
tuti onus probandi imponatur, poſſit tamen is de-
ferre iuramentum reo. Derowegen vnnd vor das
vierdte ſagen die Recht / dz ſolche delation des Eydts
zu beförderung der Sachen erfunden ſey / damit man
alſo ohne andere weytläufftigkeit leichtlichen möge ei-
ne Sachen zum ende bringen / teſte Iureconſulto *in l.*
1.*ff.de iureiur.* qui dicit, maximum remedium expe-
diendarum litium in vſum veniſſe iuriſiurandi reli-
gionem, qua vel ex pactione ipſorum litigatorũ, vel
ex auctoritate iudicis controuerſiæ decidantur.
Wie dann auch vor dz fünffte ein ſonderlich edictum
Prætoris vorhanden / quod refertur *in l. iuſiurandum*
& ad pecunias. §. *ait Prætor. de iureiur.* vbi Prætor ait:
eum à quo iuſiurandum petetur, ſoluere aut iura-
re cogam. Daher erſcheynet daß man einen zur Eyd-
lichen anzeyg zwingen / vnnd in verwäygerung derſel-
ben zur zahlung anhalten kan / ja das noch mehr iſt / ſo
wird es vor das ſechſte vor eine groſſe Schande gehal-
ten / wan ſich einer des deferirten Eydts verwäygert /
vnd gleichwohl demſelben ſeinem Gegentheyl nit wie-
derumb referiren will. Manifeſtę turpitudinis & con-
feſſionis, inquit textus *in l.manifeſtæ.ff de iureiur.* nolle
nec iurare, nec iuſiurandum referre. Wil nun Be-
klagter nicht ſchweren / noch dem Kläger das iura-
mentum referiret, ſo wird er billich in die bezahlung
der libellirten 3000. Thaler vertheylet / dann dz man
auff dieſen Articul / ob Beklagter dem Kläger ſeine
Rothandlung einſtellen heyſſen / dargegen er jhn zum
Geſellſchaffter annehmẽ wolle / einem ſein Gewiſſen
beſchweren möge / iſt bey vns kein zweyffel propter ge-
neralitatem textus *in d. l.iuſiurãdum & ad pecunias.*vbi
dicitur, iuramentum & ad pecunias & ad omnes res
97 pertinere, vbi ponderanda eſt † dictio, *Omnis*, quæ
nihil excludit. *l.Iulianus de legat.*3.*l.à procuratore*, iunct.
gloſſ.*Cod mandat.* Ad idem eſt bonus textus *in l.* 3. §.
quicunq. ff de iureiur. qui non minus generaliter lo-
quitur, quacunque actione quis conueniatur, ſi iu-
rauerit, proficiet ei iuſiurandum, ſiue in perſonam,
ſiue in rem, ſiue in factum, ſiue pœnali actione, vel
quaſi agatur, ſiue interdicto. Durch welche wort al-
le genera actionum begriffen / vnd angezeyget wird /
das in allen actionibus den Beklagten jhre Gewiſſen
beſchweret werden können.
Ob nun wohl jetzt angezeygte motiuen ſehr ſchein-
lich / vnd dermaſſen geſchaffen ſein / das dardurch ein
Iudex leicht bewogen werden köndte / dem Beklagten
den deferirten Eydt auffzulegen / oder da er dem Klä-
ger denſelben nicht wiederumb referiren noch ſchwe-
ren / oder ſein Gewiſſen mit Beweiß vertretten wolte /
jhn in die libellirte 3000. Thaler zu condemniren / ſo
halten wir es doch eygentlichen darfür / das nach ge-
ſtalt vnd gelegenheit dieſer Sachen der Beklagte ſein
Gewiſſen zu eröffnen nicht ſchuldig / ſondern von die-
ſem Klagpuncten billich abſoluiret werde / vnd ſolches
auß folgenden vrſachen. Dann Erſtlich werden die-
ſe 3000. Thaler vor erliedene Schäden der geſtalt an-
gegeben / als wann Kläger gewißlich ſo viel gewon-
nen / wenn er ſeinen Rothandel fortgeſetzt / vnd denſel-
ben iure ſocietatis cum reo conuento ineundæ, nicht
eingeſtellet hette / da doch in den Rechten inter damnũ
& lucrum ein groſſer vnterſcheyd gemacht wird. Cum
enim damnum ſit † diminutio patrimonii, qui per- 98
dit lucrum, non patitur damnum, vel damnum pa-
ti non dicitur, vnde dicit gloſſ. *in l.*2 *de damn. infect.* q
pro lucro, quod timetur amitti, non caueatur. *l.Pro-*
culus vbi elegans textus *ff d tit.* Neq; enim par cauſa
eſt damni & lucri. *l fin.* §.*licentia. Cod.de iur.deliber.l fin.*
C.de Codicill. Et in creſſe eius videtur, qui † damnum 99
paſſurus, quo eius, qui lucrum facturus eſſet. *leg. ſi is*
cui.§.*fin.de furt.* per quem Baldus *in l parentes.circa prin.*
de in ius voc. docet fratrem teſtificari poſſe pro fratre
contra fiſcum ad demonſtrandam fratris innocen-
tiam: quia hoc non eſſet damnum dare fiſco, ſed ei
lucrum auferre. Nec enim damnum patitur, qui † 100
ſpem lucri perdit. Tiraquel.*de leg.connub.gloſſ.* 2. *verb.*
de ſon mar. nu. 35. Decian. *conſil.* 97. *quæritur ergo.num.*
49.*volum.*2. Welches alles aber gleichwohl dahin zu-
verſtehen / quando lucrum nondum erat quæſitum
& incorporatum in patrimonio: nam ſi radicatum
& perfecte quæſitum eſſet, pro eo, ſicut pro damno
cauere deberet, quoniam quando de lucro huiuſ-
modi perdendo agitur, † damnum quis pati dicitur. 101
gloſſ.ſing.*in l.*1 §.*ſi quis propter.de itin. actuq. priu.* Tira-
quel *in leg. connub.gloſſ.*5 *verb.Contract.num.*55. Weyl
dann das von Klägern angegebene lucrum noch in
weytem Feld ſtehet / der Kläger auch / wann er ſchon
ſeine Rothandlung fortgeſetzt / ja ſo bald damit ver-
lieren als gewinnen können: So halten wir darfür /
das Klägern daher keine action wieder Beklagten
gebühre / vnd dieweyl alſo dz antecedens keinen grund
hat / ſo mag auch das conſequens wegen des deferir-
ten Eydts keinen beſtandt haben. Cum antecedenti
deſtructo † corruat conſequens, quod ſine antece- 102
denti eſſe non poteſt. *leg.*1. §. *huius rei. de offic. eius, cui*
mand.eſt iuriſdict.l.ſed & hæ. §. *prætor. de procurat. l. quod*
per manus.de iur.Codicill. l. ſi homo mortuus. vbi Iaſon *de*
verb.oblig.l.non dubium in fin.C.de ll. & gloſſ *in c.Epheſin.*
43.*d.ſimil.* Ita ſcribit Crauet.*conſ.*202 *per arbitros.nu-*
mer. 28.
Vor das andere / wann ſchon erwieſen / oder von
Klägern / oder Beklagten Eydlich erhalten vnnd be-
kennet würde / das der Beklagte Klägern zugeſagt
jhm ſo bald etliche Weterben von der Handlungs Ge-
ſellſchafft ablieſſen / zur Handlung als einen Mitge-
ſellſchaffter einzunehmen / ſo were es doch noch viel zu
frühe auff dißmahl von Schaden oder Gewinn zu
tractiren / dann allerley zuuorn hette hergehen / vnnd
ſich beyde wegen des Capitals vnd andern mehr
zur Geſellſchafft nothwendig gehörenden requiſiten
vergleichen müſſen. Wie man dann wohl weyß / vnd
ſonderlich in fürnehmen Handels Städten täglich
erfehret / wann ſich Geſellſchafften einer Societet
vergle-

vergleichen wollen/dz ſolche werck nit per actum mo-
mentã. cum ſondern ſucceſſiuum verricht wird/ vnd
ſich die Geſelſchafter auff alle fälle zuvorn vereynigen
müſſen/wie es auf einen oder den andern/vnd ſonder-
lich wann der Handel zu ſchaden gehen ſolte/gehalten
werden ſolle / ſo weyt iſt es in gegenwertigem fall gahr
nit kommen / ſondern wann es hoch käme / ſo wird es
dahin außlauffen das Beklagter Klegern zugeſagt/jn
zum Geſelſchaffter auff vnd anzunehmē/welche wort
cæteris paribus vnd dergeſtalt zuverſtehen ſein/wann
man ſich zuvorn aller vnd jeden puncten / ſo bey auff-
richtung einer Geſelſchafft fürzulauffen pflegen/ ver-
glichen gehabt/dazu zeit vnd guter Rath gehöret / vnd
kan ad actū ſocietatis eher nit interiret werden / es ſey
103 dann derſelbe allenthalben vollnzogen. Cum † nihil
actum credatur, donec aliquid agendum ſupereſt. *L.
cū Syllanianū. C. quib. vt indig.* Viu. *lib. 2. deciſ.* 324. vbi nō
dicitur actum, quando aliquid gerendū reſtat. Vnd
iſt hierüber ein groſſer vnterſcheydt inter promiſſio-
nem de aſciſcendo quem in ſocietatem, & inter ſo-
104 cietatem ipſam, cum aliud † ſit *promittere*, aliud *facere*,
per multa, quæ allegat Tiraquel. *de retract. convent. ad
fin. tit. nu. 42. cum multis ſeq.* & quod promittens ven-
dere ac contrahere, non propterea cogatur vendere
niſi interuenerit ſtipulatio, tradit idem Franciſcus
Viu *lib 2 deciſ.* 329. Alciat. *conſ.* 18. *libr.* 8. Ioſeph. Lud.
105 *conſ.* 72. vbi docet, aliud eſſe vendere, aliud † de ven-
dendo promittere. Borgn. Caualc. *part. 2. de contract.
deciſ.* 29 vbi docet, promiſſionem de inueſtiendo in
emphyteuſin non eſſe inueſtire, ſicut promiſſio de
vendendo non eſt vendere: ſecundum q̄ concluſio-
nem deciſum fuit in Senatu Pedemōtano, teſte An-
ton. Teſſaur. *deciſ* 233. vbi bene multa allegat.

So muß auch nit allein auff das / was Beklagter
auff alle fälle zugeſagt habe/ſondern an auff die an-
dern vmbſtände geſehen werden / als m em beklag-
ter ſich dißfalls angegebener geſtalt vnt eder haben
ſol/nemblich mit dem jenigen/ der ſich auß ſolcher vn-
terredung an jetzo eine ſocietatem zuerzwingen ſich
vnterſtehen darff. Cum verba debeant intelligi eo
reſpectu, quo prolata ſunt, & quidem ſecūdum ſub-
iectam materiam, non captioſe neque in damnum
proferentis. Crauet. *conſil.* 9. *num.* 21. 22. 23. Vnd kön-
nen die von dem Kläger angezogene wort: Der Be-
klagte wolle jhn zum Geſellſchaffter annehmen: den
verſtandt gahr nicht haben / daß er dardurch alſo bald
zum Geſellſchaffter / darzu ein mehres / vnd ordina-
rius contrahendi modus gehöret/ſolte angenommen
worden ſeyn. So iſt auch nichts newes / das ein
Handelsmann / wann man in actu contrahendi iſt/
ein mehres bedenckt / dann er anfänglich von ſich re-
den darff. Et interdum plus ſignificat, quam lo-
quitur, ac quandoq; plus portat in pera, quam in
manu. Bald. *in l. precib. in fin. C. de impub.* daher ſo viel er-
ſcheynet/wann ſchon beklagter durch einen leiblichen
Eydt betewerte/er habe Klägern dergleichen etwz we-
gen der Geſellſchafft/wie von jm libelliret/zugeſagt/dz
dannoch ſolches Klägern zu erlangung der begehrten
ſchaden im geringſtē nit zu ſtatten komen könne. Dañ
ad contrahendam ſocietatē etwz mehr/ als ein bloſſe
ſchlechte zuſag gehören wil/vñ muß alles zuvorn rich-
tig volnzogen werdē/eher man ſolchē Cōtract vor per-
106 fect halten kan. Cū res † ex conſummatione formam
& perfectionē recipiat *l. ſi is qui quadringēta. §. quadā. ff.
ad l. Fal. id.* & in imperfectis pars demōſtrari nō poſſit
107 *l. 2. in princ. de prætor ſtipul.* neq; opus † antea dicitur, q̄
ſit abſolutū. Cæpol. *in l. pecunia. 4. & 5. §. opera. nu. 1. de
verb. ſignif.* & operis præſtatione † grauatus, non libe- 108
ratur, niſi perfectum præſtiterit. Idem *ibid. nu.* 2. Sicut
& Miſſam quis audiuiſſe non dicitur, niſi exſpectatā
benedictione *ibid. nu.* 8. derowegen auch die deferirte
eydtsleyſtung billich verbleiben ſol/in betrachtung wie
niemand mit einem vnnötigen beweyß beſchwert wer-
den ſol/beuorauß/wann er ſich dardurch von der wie-
der jhn angeſtelten klag nit erledigen kan. Cū nōn au-
diatur probare volens, q̧ probatum non releuat. *l. ad
probationē. 21. in fin. C. de prob.* Dz es auch gleicher geſtalt
mit den iuramentis alſo zu halten ſey / cum iuramen-
ta † loco probationum ſuccedāt *c. fin. de iureiur.* Vor 109
das dritte muß auch dem Beklagten zum beſten erwo-
gen werden/das in facto præſuppoonirt wird/beklag-
ter habe Klägern die Nothandlung gäntzlich vnd ohn
allen vnderſcheyd einzuſtellen gar nicht angemahnet /
ſondern allein ſo viel die ratam betroffen / welche jhr
Vatter vnd Schwäher V. S. ſeligen zu jhm gelegt /
vnd auß der Handels Caſſa genommen werden mü-
ſte/weyl ſich daſzumahl das endt der beſtimpten fünff
jahr herzu genahet / vnnd zu außgang derſelben die
fünff jährige Rechnung beſchloſſen werden müſſen /
das alſo dem Beklagten vnmüglich in hoc ambiguo
facto ein generale iuramentum zu leyſten / cum iura-
mentum † dicatur quid indiuiduū. Crauet. *conſ.* 201. 110
præſupponitur in facto. n. 17. So würde auch vor dz vier-
te durch die von dem Kläger dem Beklagten deferirte
Eydtsleyſtung erkleret werden müſſen / das Beklag-
ter jhn mit ſpöttlichen vnd knechtiſchen conditionib.
hette in die Handlung nehmen wollen / welches war-
lich nicht ſachen ſeyn / die durch Eydsleyſtung ſich er-
örteren laſſen / ſondern die conſules mercatorum ha-
ben darüber zuerkennen / als welchen am beſten be-
wuſt / was ein Geſellſchaffter den andern pflegt an-
zumuhten Eorum conſuetudo † attendi debet, et- 111
iamſi iniuſta ſit, Mantua *conſ.* 227. *tom.* 2. & quando-
cunq; caſus mercantilis proponitur, in eo debet ſer-
uari ſtylus & conſuetudo Mercatorum, quicquid de
ſubtilitate iuris diſponatur, Strach *de aſſ. curat. gl.* 38.
nu. 4. Es hat auch dem Kläger beuorn vnd freygeſtan-
den/ die fürgeſchlagene conditiones eynzugehen oder
nit/vnd da dieſelbe ſo gar ſeruil vnd Knechtiſch gewe-
ſen / ſo hat es bey ſeinem willen geſtanden dieſelbe zu
recuſiren, wie dann auch Beklagter des Klägers vor-
ſchläg zu bewilligen / wieder ſeinen willen nicht hat ge-
drungen werden können. Cum contractus in liberri-
ma voluntate contrahentium conſiſtant, adeo vt
ne Imperatori quidem Deus eos ſubiecerit, p multa
quæ allegat Cephal. *conſil.* 302. *cum proponatur. num.*
18. *libr.* 3. Ja eben dadurch / das Kläger fürgibt /
man habe jhm vnbilliche conditiones fürgeſchlagen/
welche er eynzugehen bedencken gehabt / iſt von im ge-
nugſam bekant / das ſie ſich ſolcher Geſellſchafft nit
vergleichen können/ vnd das derowegen ſolcher vber-
mäſſiger Schaden mit keiner billigkeit beachret wer-
de/ beuorauß dieweyl nicht geſagt werden kan / das
Klägern durch ſolche zuſag / wann ſchon dieſelbe li-
bellirter geſtalt erfolget were/einig ius acquirirt wor-
den ſey / ſondern es hat noch alles in weyten terminis
geſtanden / vnd were auff den höheſten fall mehr nit /
als ein ius quærendum geweſen / quod veluti debi-
le facile tollitur, Menoch. *conſil.* 157 *propoſita. numer.*
25. *volum.* 2. Et quod argumentum de iure quæren-
do ad ius quæſitum non valeat, cum hoc difficilius
amittatur, quam illud, teſtatur Crauet. *conſil.* 205.
pernoctatio. num. 29. *per l. ſi ſponſus. §. ſi maritus. 2. de do-
nat. inter virum & vxor. l. quia autem. in princip. de lib.*

qua in fraud. credit. l. ſilim. de pact. Et ſcribit Panorm. *in c. tu a. de his quæ fiunt à Prælat.* So ſol auch Beklagter vor das fünffte ſchweren/das Kläger ſeine Rothandlung eingeſtellet habe/davon jhm als de facto alieno nichts gründlichs bewieſt iſt / vnd er mit ſolchem Iurament billich verſchonet wird / cum iniquum ſit de facto alieno alium iurare *l. Marcellus. §. iurare autem. ff. rer. amot.* auß jetzangezeygten vrſachen ſchlieſſen wir nachmahls dahin / das Beklagtem diß iuramentum zu leyſten von Rechtswegen nicht aufferlegt werden könne/jedoch weyl wir jhn deſſen nicht gewißlich verſichern / vnnd gründlichen nicht wiſſen können/was der Iudex dieſer Puncten halben erkennen möchte/ Cum caſui fortuito aſcribatur etiam iniuſta ſententia iudicis, quippe quæ præuideri non poſſit. Salycet. *in l. quæ fortuitis. in fin. Cod. de pignorat. act.* per textum *leg. 2. §. ſolet. 7. de heredit. vel action. vendita. & leg. ſi per imprudentiam. de euict.* So halten wir vor rathſam/ das der Beklagte durch ſeinen Aduocaten dieſen Punct laſſe in fleiſſige acht nehmen / dann es an dem nicht genugſam / das man eine gute Sach habe/ſondern es muß auch derſelben jhre Recht geſchehen/vnd mit gebührlichem fleiß fortgetrieben werden/cum bo-

m na cauſa † bono actore indigeat. *l. ſi ſuperatus, §. 1. ff. de pignor.* ibi: *fieri poteſt, ut pignus quidem recte ſit acceptum, nec tamen lis bene ab eo inſtituta.* Solte nun dieſes angezogenes fundament, vngeacht / in erſter inſtantz Beklagten diß iurament zu leyſten zuerkant werden / auff ſolchen vnverhofften fall müſte ſolch erkantnuß dem üblichen Stylo Sächſiſchen Rechts gemeß / durch eine eyngewandte leuterung à curſu rei iudicatæ ſuſpendiret, vnd in derſelben proſecution der Beklagte ſich zu [illegible] ſeines Gewiſſens durch genugſame [illegible]nſung anerbieten/ oder aber Klägern der Hauptſache wiederumb heym ſchieben / vnnd darneben der [illegible] von jhm fordern. Welche beyde Ey[illegible] dann zu ſchweren ſchuldig were / wiewohl es [illegible] / wann ſonderlich die Sach auff des Be[illegible]gen theyl fleiſſig deduciret wird / dieſen weg [illegible]lich erreichen werd / vnnd man ſich bey dieſem Punct eher einer abſolutori, dann ein condemnatori vrtheyl zuverſehen hat / darzu auch der Iudex ſich allezeyt geneygter finden laſſen ſoll / cum ſemper iu-

n3 ra magis † inclinent ad abſoluendum, quam ad condemnandum. gloſſ. *in capit. cum contingat. verb. cum literarum. de reſcript.* Viuius *libr. 2. deciſion. 312.* præ[illegible]im in odioſis, qualia ſunt iuramenta, quæ

n4 [illegible] magni † momenti & præiudicii, & non temere, ſed magna cum religione deferri & ſuſcipi debent. *leg. [illegible] duo. in fin. de iureiurand. cap. 2 extra de probation. etſi Chriſtus. de iureiur.*

Dieſem Beſchluß iſt nun nicht zuwieder was hieroben pro ratione dubitandi angezogen worden/ [illegible] erſtlich dem Kläger vnbefohlen geweſen / die Rothandlung gantz vnnd gahr einzuſtellen / ſondern man [illegible] jhm allein angezeygt / was V. S. Erben theyl belanget damit an ſich zu halten / in deme die fünff [illegible] bald enden würden / vnd daß ſolche Gelder [illegible]ger bey jhm ſtehen bleyben köndten. So iſt [illegible] kurtze / was zum andern de damni emen[illegible] angezeygt / von bewieſenem Schaden zuverſteh[illegible] / davon bey dieſem Bericht keine nachrichtung [illegible]den.

[illegible] iſt vor das dritte wol wahr / quod iuramen[illegible] paſſi ſtetur. Mann muß aber auff des [illegible]ers Klag ſehen / darin er ſelbſt geſtendig iſt / das [illegible] als des fünfften dienſt Jahrs außgang herzu genahet / Beklagter jhn die Rothandlung ſol haben eynſtellen heyſſen. Wann nun ſchon ſolch ſeyn fürgeben die warheit / vnnd er mit verkauffung der vbrigen Roth vnd einbringung der Schulden auff einen Tag oder Monat ſich expediren können / welches aber bey einem Handelsmann ein vnmüglich werck iſt / ſo würde er dochen ſo kurtzer zeit nicht drey tauſent Thaler ſchaden gelitten / oder mit außlegung derſelben ein ſolches oder mehres gewonnen haben / bevorauß dieweyl er mit ſeinem eygnen Schreiben zu vberweyſen / das er zwey gantzer Jahr lang mit der Rothhandlung nichtes gewonnen / wie er nun bey ſo geſchaffenen Sachen mit der Eydesleyſtung / warin er ſich darzu erbieten wolte / nicht zuzulaſſen. Cum ad iuramentum in litem † ratione damni dati non nn admittatur actor, niſi & de damno dato, & de dolo rei conuenti, ac difficultate probationis conſtet, quæ omnia concurrere oportet. Doctores communiter *in l. ſi quando. Cod. vnde vi.* Maxime autem eum iuramentum † damnum paſſo non ſit deferendum, no quando iudex animaduertit ipſum velle deierare, Maſcard *de probat. dict. concluſ. 471 num. 46* Menoch. *de arbitr. iudic. libr. 2. cent 2. caſu 192.* Alſo ſol auch Beklagter der ebenmäſſige gefahr in hoc nō quidem ancipiti, ſed manifeſto periurio, darauff ſtehet/mit der Eydleyſtung / ex identitate rationis billich verſchonet werden. Es iſt auch zum vierdten wol wahr/quod iuramenta ſint remedia † expediendarum litium, np man muß aber auch dabey in acht nehmen / wie es mit ſolchen litibus geſchaffen / vnd da dieſelbe nicht richtig/ſo ſol man die Eydesleyſtung ſo viel müglich evitiren / idq; propter abuſum diuini nominis, ſonderlich in gegenwertigem fall, da man ſihet/ das der Kläger ſelbſt / wann er ſchon ſchwüre / der ſachen zu viel thete / vnd wie man niemand zu einer jeden Sachen vndienlichen Beweyſung zulaſſen ſol / alſo ſol auch niemandt gezwungen werden zu ſchweren / das ohne nutz vnnd frucht iſt / per ea quæ ſupra allegata ſunt, quibus addimus D. Henning. Gœden, iuris Saxonici experientiſſ. *in conſil 11. de probation & iurament.* welches bey dieſer letzten Frag wohl in acht zunehmen vnd zu bedencken iſt / das ſich ehrliche Leut ohne daß mit Eydesleyſtung nicht gern belegen laſſen / cum iuramenta † quandam ſeruitutis vmbram inducant, nq Zaſius *ſuper vſus feud. part. 7 ad quid vaſallus domino numer. 17.* & ſine labecula infamiæ vix præſtentur. *leg. illud. §. fin. ff. de conſtitut. pecun.* vnde nemo dubitat modeſtius facere, qui referat iuramentum, quam vt ipſe iuret. *dict. leg illud.* Daher der Weiſe Mann Plato *libr. 12. de legib. prudens*, inquit, *Legislator in iudiciorum executione iuſiurandum litigantium prohibebit. Nam ſi iurandi licentia cuique in ciuitate dabitur, vbi plura ad iudices deferuntur, omnes bene periuri erunt.* Et paulo poſt: *In quibus vtilitatem aliquis ex periurio aſſequitur, ea ſine iureiurando iudicentur.*

Damit dann genugſam abgelehnet wird / was zum fünfften vnnd ſechſten de coacto prætoris iurare cogentis, vnd de manifeſta turpitudine iurare nolentis, angezogen worden iſt / darbey dann der Iudex auch dieſes zuerwegen hat / quod hodie iuramentorū vires & religio non ex veterum Iuriſconſultorum legibus, ſo bey der fünfften vnd ſechſten ratione dubitandi angezogen / ſed ex æquitate Canonica & Pontificiis ſanctionibus æſtimentur, ſecundum Albert. Bolognet. *ad rubric. de verbor obligat cap. 5. num. 10.* In demſelben iſt heylſamlich verſehen / quod

iuramenta debeant eſſe neceſſaria, non ſine fructu & effectu c. etſi Chriſtus de iureiur & notat Abb. in cap. fraternitatis in 5. notab in fin. de teſtib. Henning. Gœd. d. loco, num. 1 daher ich dann darfür halte / es werde der Iudex in betrachtung allerhand obangezogenen vmbſtände auff dieſe deferirte Eydtsleyſtung ſchwerlich erkennen / ſondern viel mehr Beklagten daruon abſoluiren.

CONSILIVM IV.

SVMMARIA.

1 *Dotale pactum in matrimonii contractu de ſuccedendo in bonis omnibus tam mobilibus quam immobilibus valet.*

2 *Contractus omnes, qui inter alias perſonas fieri poſſunt, an regulariter permittantur.*

3 *Certum tenendum, & incertum omittendum eſt.*

4 *Mulieres rerum ſuarum dominæ non ſunt, & cur.*

5 *Mulier quicquid acquirit, id marito cedit.*

6 *Remedium* l. 2 C de reſcin. vend. *quando in transactione valeat, & quando non. nu. 12.*

7 *Statuta in mulierum contractibus conſanguineorum authoritatem requirentia, ſunt æquiſſima.*

8 *Mulieres cur facilius quam viri decipiuntur.*

9 *Mulieri plus quam minori fauetur.*

10 *Pactum hiſce, qui tranſactioni non conſenſerunt, nequaquam præiudicare poteſt.*

11 *Compoſitio inter alios facta, aliis non conſentientib. nec prodeſt, nec nocet.*

13 *Tranſactio eſt contractus innominatus.*

14 *Pœnitentia in contractibus innominatis etiam legitime initis an valeat.*

15 *Opinio alicuius Collegii, an aliorum opinioni præferatur.*

16 *Verba,* In alle wege vnd anders nicht / *æquipollent vocabulis Latinis* omnino *&* omnimodo, *id eſt,* omni omnino via.

17 *Dictio,* omnino, *& ſimiles modificationem & limitationem non recipiunt.*

18 *Vocula,* doch anderſt nicht / *efficacia qua: cui æquipollet vocabulum Latinum,* non aliter. *nu. 19.*

20 *Clauſula,* non alio modo, *eſt multum prægnans, alium q; intellectum à verbis ſeparatum non patitur.*

21 *Tria ad omnem tranſactionem potiſſimum requiruntur, & quænam.*

22 *Tranſactio nullo dato vel promiſſo non valet.*

23 *Tranſactio, ſententia & præſcriptio à pari procedunt.*

24 *Dolus in dubio non præſumitur, & qualibet etiam nullius momenti cauſa ab eo aliquem releuat. numero 25.*

26 *Amicorum, conſanguineorum & aliorum honeſtorum virorum præſentia, omnem doli præſumptionem excludit.*

27 *Ex enormi læſione dolus præſumitur.*

28 *Qualibet, etiam leuis & inepta, imo beſtialis cauſa à dolo excuſat.*

29 *Tranſactio approbari videtur ex eo, quod virtute eius quid ſoluitur.*

30 *Totum cauſæ pondus in probatione vertitur.*

Probatio ad victoriam obtinendam tam neceſſaria eſt, quam panis in menſa, & vinum optimum in hoſpitio. ibid.

31 *Confirmatio defectum ſolemnitatis, formæ & perſonæ ſupplere debet.*

32 Leuterung *in foro Saxon. eſt remedium ſuſpenſiuum.*

33 *Heredes factum defuncti improbare nequeunt.*

34 *Mulier facilius ſe obligat, quam quid donat.*

35 *Genus mulierum auariſſimum eſt.*

36 *Digreſſio in lege facienda non eſt.*

37 *Exceptio tranſactionis eſt exceptio litis finita.*

38 *Officium Iureconſulti eſt, pro veritate conſulere.*

39 *Res ambigua, diligenter examinata & tandem inuenta, ſemper attendi debet.*

40 *Vltima diſpoſitio quando primæ deroget.*

41 *Cicero bona mobilia fortunæ ludibria vocat.*

42 *Serui etiam in prætoris tranſitu à dominis manumitti poſſunt.*

43 *Minor curatorem habens æquiparatur prodigo, cui bonis interdictum eſt: idem in muliere curatorem habente valet. num. 44.*

45 *Mulieris & minoris æquiparatio cur non ſemper locum habet.*

46 *In tranſactione pœnitentia prorſus locum non obtinet.*

DEI OPT. MAXIMI AVXILIO.

DEr Fall darüber ein Rathſchlag begehret wird / verhelt ſich folgender geſtalt.

Es hat ſich weylandt Fräwlein F. G. von H. Chriſtſeliger Gedächtnüß Anno 1571. an G. E. von G. auch ſeligen verhäyrahtet / vnd ſind nicht allein dazumahls Häyraths abreden auffgerichtet worden / wie dann derſelben glaubwürdige Abſchrifft mir beneben den Acten zugeſchickt / ſondern auch es hat wohlermeltes Fräwlein F. ihrem Herren G. E. etliche tauſendt Gülden / nach enhalt auffgerichter Schuldtbekandtnuß / ſo gleicher geſtalt bey den actis copialiter zubefinden ſein / vorgeſetzet / alſo daß das jenige / ſo jhre G. G. nach abſterben dero Gemahlin gebühret / vnd mit richtigen Brieff vnd Siegeln zubelegen geweſen / auff 22133. Gülden beſtanden.

Ob nun wohl Graff V. zu G. der Gräfflichen Witwen Stieffſohn zu W. in gehaltener Audientz ſolcher forderung / ſo mit den originalien incontinenti beleget worden / in keiner abreden geweſen / noch ſein können: So hat er ſich dannoch nicht ſchuldig erkennen wollen / die begehrte zahlung zu thun / ſondern hat ſich auff einen den Dingſtag nach Palmarum Anno 99. zwiſchen jhm vnnd der Gräfflichen Witwen in beyſeyn des damahls abgefertigten Geſandten vnnd etlicher vom Adel auffgerichten Vertrag beruffen / mit fürwendung daß durch denſelben obgemelte Häyraths abrede / vnnd darauff erfolgte Obligationes, Schuldverſchreybung / vnd dergleichen ſolten auffgehaben vnd nouirt ſein. Bey ſolcher ſeiner exception iſts von der G. W von G. gelaſſen / vnd der Geſant dahin verabſchiedet worden / da er die angeſtelte forderung beharren wolte / daß im ſein vere hoffetes Recht außzuführen vorbehalten vñ vnbenommen ſein ſolte / wie ſolches der abſchied / welcher beyder Partheyen für vñ embringē einverleybt / mit mehrem zuerkennen gibt. Dieweyln dann zwiſchen dem jenigen ſo der Gräfflichen Witwen / vigore pact. rū dotalium & reliquarū obligationū, ſo durchauß richtig vnd vndiſputirlich ſein / gebühret / vnd ſich auff 22133. Gülden erſtrecket / vnd dann dem jenigen / wz wohlermelter Witwen in obbeſagtem Vertrag verwilliget / vnd ſich auff 11000. Güldē / gleichwol aber mit gewiſſer maß belauffen mag / ein groſſer vnterſchied iſt / alſo haben die wohlgeborne Herrn H. W vnd P. G. zu H. vñ H. zu L der abgeſtorbenen G. Witwen nächſte Erben ab inteſtato nit vnzeitlich bedencken / ſich von einer ſolchen anſehnlichē tapfern forderung / welche an jre

G. von dero Baß verſeller ſich ab vnd auff ein ſo ge-
ringes / ſo jren Gn. krafft des angezogenen Vertrags
angebotten wird/verweiſen zu laſſen/ haben demnach
an mich gnedig begehret / die hierinnē ergangene vnd
mir zugeſchickte Acten zu verleſen/ mit fleiß zuerwe-
gen/vnd jren Gn. mein rathlich bedencken mitzuthey-
len/wie weyl nemblich ſich dieſelbe auff die vor 30. jah-
ren auffgerichte Häyraths abrede verſprochene Mor-
gengab/vnd darauff wegen etzlicher anſehenlichē vnd
der Gräfflichen Witwen jhrem Herren vnnd Ehege-
mahl vorgeſetzten Summa Gelds/erfolgten Obliga-
tionē zuverlaſſen haben/vnd ob ſie darmit den vō Ge-
gentheyl angezogenen Vertrag/mit guten grund vnd
beſtandt zu hindertreyben vermügen.
Darauff ich nicht vnterlaſſen ſolche Sache zum
fördlichſten vor die Hand zunehmen/vnd muß gleich
wohl bekennen/dz wohlermelte beyde M.G.H.nicht ge-
ringe/ſondern dem erſten anſehen nach/ ſtatliche Vr-
ſachen vor ſich anzuziehen haben / warumb jhre Gn.
ſolchen Vertrag nach / ſich mit der Schweſterlichen
angefallenen Erbſchafft abfinden zulaſſen nit ſchul-
dig/ſondern viel mehr der Häyraths abrede/vnd was
deroſelben ferner anhängig / vnd darauff erfolget iſt/
zuhalten/ wohl befuegt ſeyn.
Dann Erſtlich iſt die Häyraths abrede an ir ſelbſt
richtig vnd vnwiderſprechlich / auch von F. vnnd G.
perſonen vnterſchrieben vnd geſiegelt/ daß ich alſo das
geringſte nicht wüſte / wz darwieder ſo wohl auch wie-
der die producirte Schuldverſchreibung beſtendiger
weyſe eingewendt werden köndte / dieweyln im Reich
Teutſcher Nation / ſonderlichen vnter F. vnd G per-
ſonen faſt gebräuchlich/ daß man durch Häyraths
abrede verordnung thut/ wie es auff begebende Todts-
fäll zwiſchen jhnen gehalten werden ſoll.
Welche Pacta dotalia ex non ſſima Germaniæ
conſuetudine biß anhero vor kräfftig erkandt worden
ſind/ Fichard. *conſ. 33. 34 tom. 1.* Item *conſ. 71. num. 2 &
conſ. 77. nu 10.* Item *conſ. 89 nu. 8. & conſ. 136. num. 1. eod.
tom.* quibus in locis bene multa allegat. Et quod pa-
1 ctum dotale in contractu mat imonij de ſuccedeu-
do in omnibus bonis mobilibus & immobilib. va-
lidum ſit, teſtatur etiam Franciſc. Marc. *deciſion.* 128.
part. 2. So iſt auch gantz vnd gar kein zweyffel/das die
G. Witwe jhrem Herꝛn vnd Gemahl mit vorleyhung
etzlicher Summen Gelds zu willfahren / auch die zah-
lung wiederumb von jhme zu gewarten / wohl befuegt
2 geweſen ſey / cum omnes † contractus qui poſſunt
fieri inter alias perſonas, regulariter ſint permiſſi, &
poſſint fieri inter virum & vxorem, excepto contra-
ctu donationis, vt pulchre notat Alexand. *conſil. 86.
libr. 5.* Refert & ſequitur Boerius in *conſuetudin. Biru-
rigum, tit. de conſtumes concernans les mariages. §. 1. fol. 61.
col. 3. ad fin.* & quod contractus emtionis & vendi-
tionis, & quilibet alius contractus onerofus, bene
valeat inter coniuges, multis confirmat Gomeſius
tom. 2. cap. 2 num. 3. Iſt nun die Häyraths abrede / ſo
wohl als auch die producirte Schuldverſchreybung
richtig vnd vndiſputirlich / dargegen aber der ex par-
te aduerſa angezogene Vertrag vielfältig angefoch-
ten vnd impugniret werden wil/ wie kurtz hernach fol-
gen ſol / ſo iſt jhre G. als der G. Witwen nähеſten
agnaten vnd Erben gahr nicht zu rathen / daß ſie ſich
von der Heyraths abrede / vnnd andern verbrieffen
Obligationen, als einem gewiſſen/ auff den vertrag/
alß auff ein vngewiß weyſen laſſen ſollen. Cum cer-
3 tam tenendum † incertumq; omittendum ſit, vt in
ſpecie inquit Corne. *conſ. 69. de duobus. col. 5. verſ. Non
obſtat in fin.* refert & ſequitur Decian. *conſ. 39. qua fa-
cti ſpecie. num. 116. vol. 2.*
Iſt alſo viel rathſamer / daß man auff den richti-
gen vnd beſtandenen 22133. Gülden beharre / dann dz
man dem Gegentheil den angegebenen Vertrag ein-
reume: Dazu vor das andere / die G. Witwe von
jrem Stiffſohn beredet / vnd ohne zuthun eines Krie-
giſchen Vormunden darin bewilliget hat / welches /
vermüg des Sachſenrechtens / ſo im Land zu D. nit
weniger/ als in Sachſen gehalten wird / mit beſtande
nicht hat geſchehen können. Dann in demſelben klär-
lich verſehen / daß ein Weyb ſine auctoritate curato-
ris keinē actum weder im Gericht noch auſſer Gericht
expediren kan/ inmaſſen die Churfürſtl. Sächſiſche
Conſtitution *part. 2. cap.* 15 außdrücklich diſponiret,
daß die Weibs perſonen/ohne vorwiſſen vnd auctori-
tet jrer ehelichen vnd anderen verordenten Vormun-
der/in vnd auſſerhalb Gerichts nichts beſtendiges be-
ſchlieſſen können: quibus verbis omnis actus com-
prehenditur. *l. Labeo. de verb. ſignif. l. non omnis. ſi cert. pet.*
Nam mulieres rerum † ſuarum dominæ non ſunt, 4
quin & earum quæ extra res dotales ſunt vtile do-
minium ad maritum tranſit, & poſſeſſio, adeo vt
mulier de iis nec eleemoſynam facere poſſit. *c. quod
Deo patri.* & ibi gloſſ. *in verb. hanc. 33. quæſt. 5.* vnd iſt vn-
laugbahr / quicquid mulier † acquirit, quod illud 5
marito cedat. *l. Quintus. de donat. inter vir & vxor.* gloſſ.
artic. 31. lib. 1 Specul. Sax. So iſt es auch für das dritte
mit ſolchem vertrag dermaſſen beſchaffen/ daß die G.
Witwe dardurch mercklich / ja vber den halben theil
lædirt worden iſt / derowegen derſelbe auch auß dieſer
vrſachen nit beſtehen/ ſondern remedio *l. 2. Cod. de re-
ſcind. vend.* reſcindirt werden kan / dann ob wohl die
Rechtsgelährten dißfalls mit ſich ſelbſten nicht eynig
ſein / vnd von etlichen dahin geſchloſſen wird / quod
remedium † *dict. l. 2.* in tranſactione locum non ha- 6
beat, Alexand. *in l. ſi quis cum aliter. col. 1. & 2.* & ibid.
Iaſon *col. 5. & 6. ff. de verb. oblig.* So iſt doch ſecundum
veriorem & magis communem opinionem dahin
zuſchlieſſen/daß ein ſolcher vertrag ex capite eiuſmo-
di læſionis reſcindirt vnnd hindertrieben werden kön-
ne/ per ea quæ allegat Iacob. Mandel. *conſil. 1. num. 12.*
Vnd iſt vor das vierdte wohl in acht zunehmen / daß
der vertrag anderer geſtalt nit / dann auff ratification
der G. Witwen naheſten Freunden bewilliget worden
iſt/ welcher vorbehalt im eyngang / in der mitten / vnd
im ende des vertrags zubefinden/vnd alſo zu dem drit-
ten mahl wiederholet wird / welches eine ſtatliche an-
zeygung iſt / daß es der G. Witwen endelicher Will
vnd Meynung geweſen / dieſen vertrag anderer ge-
ſtalt vor genehm nit zuhalten / dann wo fern derſelbe
von jhrer G näheſten Freunden/ alß zuvorn von bey-
den wohlermeldten Herren Graffen ratificirt werde/
cum geminatio & multo magis triplicatio mulium
operetur, & per eam magis enixe dicatur apparere
de voluntate diſponentis. Crauet. *conſil. 201. præſup-
ponitur in facto. nu. 42.* & nouiſſime Maſcard. *de probat.
vol. 2 concluſ. 838.* Vaſq. *libr. 1. de ſucceſſion. creat. §. 3. nu.
13.* vbi triginta ſex effectus geminationis recenſet.
Nun iſt aber ſolche ratification von wohlermeltē bey-
den Herren Graffen nit allein nicht erfolget / ſondern
wie ich berichtet werde/ ſo ſind jhre G. ſolchen vertrag
zu ratificiren gantz vnd gar nicht gemeyne/ wird alſo
derſelbe auch ex capite impl ementi non ſecuti nicht
beſtehen können/ per multa quæ allegat Maſcard. *de
probat. vol. 2. concluſ.* 890. Vnd werden für das fünffte
die Weibes perſonen an denen orthen / da Sachſen
Rechte

Recht gehalten wird/den minorib. æquiparirt Matth.
Weſenb. *conſ.* 25 *nu.* 16. Daniel Moll. *lib. 2. ſemeſtr. cap.*
3. *nu.* 1. vnd wird von beyden præſumirt, quod igno-
rent iura ſibi competentia. *l. 2. de iur fiſc. l. 1. de edend* cū
multis aliis iurib. q̄ nouiſſ. allegat Hier Panſchman.
qu 5. *n.* 7. *lib.* 2. dahero dann teſte Bald *in c.* 1. *extr. de pro-*
7 *bat.* darfür gehalten wird / quod ſtatuta † in contra-
ctibus mulierum auctoritatem conſanguineorum
requirentia, ſint æquiſſima. Vnde idem Baldus
conſil. 115 *volum.* 1. conſuluit, quod iudices non de-
beant permittere, vt mulieres male vtantur ſua ſub-
ſtantia donando, quia facile in hoc decipiuntur, &
Petr. de Anch. *in conſ.* 231. inquit, quod iudices faciles
eſſe debeant, in infringendis contractib. mulierum,
8 quia facile † decipiantur, & facilius quam viri, Ioan
Cephal *conſ.* 466. *nu.* 51. *& conſ.* 488. *nu.* 39.

Wie nun der minderjärigen Contract im Rechten
vor kreffitig nit gehalten werden / *d. l.* 1. *C. de prædiis mino-*
rū. l. ſi minor. de verb. oblig. quib. in locis minor nec rem
ſuam immobilem, nec ſibi debitam alienare poteſt:
faciunt ea quæ tradit Hier. à Laur. *deciſ. Rotæ Auenionē-*
ſis 22. Alſo wird dißfalls der G. Witwen wider dieſe
vortheilhaffige tranſaction billich auch geholffen, vnd
9 zwar ſo viel deſto mehr / cum mulieri † plus faueatur
quam minori. *l. ſi cum dotem. § ſi mulier. ſol matr. l. patri.*
§. penult. de minor. 25. *ann.* Bartol. *in l. qui ſuperſtuit. de*
acquir. hæred. Itaq; eo magis illæ a conſeruari debet.
So pflegen auch vor dz ſechſte ſolche vnd dergleichen
Verträg anderer geſtalt nit / dann ſuper iure incerto
interponiret vnd beſchloſſen zu werden / quod adeo
verum eſt, vt tranſactio ſuper re clara dicatur conti-
nere turpitudinem, ideoq; non valeat. Crauet. *conſ.*
512 *circa Teſtament. nu* 10. Da dargegen der G. Wit-
wen forderung auf richtigen vnwiederſprechliche brieff
vnd Siegel beruhet / welche G. Witwe von G. m keï-
nen zweyffel vnd diſputat ziehen können Derowegen
es auch billich darbey verbleiben / vnnd dieſer wohler-
melten Witwen nachtheiliger Vertrag eingeſtellet
werden ſollen vnd wann ſchon ſolcher Vertrag viel-
ermelten Witwen halben zu recht beſtendig were / ſo
köndte doch derſelbe vor das ſiebende J. G. näheſten
agnaten, den beyden H. G. als die darein nicht bewilli-
10 get / im geringſten nit nachtheilig ſein / cum † pactum
iis, qui tranſactioni non conſentiunt, neutiquam
præiudicare poſſit. *l. ingenuus. C. de ingen. manumiſſ.* & q̄
11 compoſitio † inter alios facta, aliis non conſentien-
tib. nec proſit nec noceat, multis confirmat Schurff.
conſ 16. *cent.* 2. *nu.* 5. vbi etiam *n.* 17. teſtatur de iure ve-
riorem & æquiorem eſſe opinionem gloſſæ & Bart.
12 tenentium, quod remedium † *l. 2. C. de reſcind. vend.* in
tranſactione locum habeat, dicens, ſe ſecundū eam
in ardua quadam cauſa conſuluiſſe, ad longum diſ-
putando eam materiam. Hierüber vnd vor das achte
13 iſt hierbey in acht zu nehmen / q̄ † tranſactio ſit con-
tractus innominatus. Bart. *in l.* 1. § 1. argument. illius
textus *de pact.* Bartol. *in l.* 2. argumento illius textus
de iureiur. Bart. Iaſon, & Dd. *in l. ſiue apud acta. Codic. de*
tranſaction. Bald. *in rubric. Cod. de rerum permutat. nu-*
mer. 4.

Wann nun ſchon dieſer Vertrag anderer obange-
zeygter vrſachen halben / ſonſten richtig were / ſo kön-
ten dannoch die G. Witwe / vnd nunmehr ihrer G.
nechſte Freunde / wohlermelte beyde H. G. ad obſer-
uantiam illius tranſactionis nit angehalten werden /
ſondern ire G. G. weren wolbefuegt darauß zu ſchrey-
ten / oder daruon abzuſpringen / cum in contractibus
14 innominatis etiam † recte atq; legitime initis locum
habeat pœnitentia, & vni ex contrahentibus, etiam
altero inuito & reluctante pœnitere, & à contractu
recedere liceat. *l. ſi pecuniam. in princip.* & ibi Bartol.
Iaſon & Dd. *de condict. ob cauſ.* So haben ſich auch
vor das Neundte / ire G. G. bey der Juriſten facultet
zu L. des Rechtens belehrnen laſſen / vnnd bey derſel-
ben einen beyfall erlanget / daß nemblichen die F con-
firmation zu beſtetigung eines ſolchen Vertrags zu
ſchwach ſey / auff welche erkentnuß man ſich ſo viel
deſto mehr zu verlaſſen hat / dieweil nicht einer oder
zween Rechts Gelährten / ſondern eine gantze mit
zwölff Doctorn beſetzte Juriſten facultet alſo erkandt
hat / cum Collegii † alicuius opinio, puta Iurecon- 15
ſultorum Mediolanenſium aut etiam L. aliorum o-
pinioni præferatur: vt ſcribunt Abb. *in cap. pruden-*
tiam. in princ. de offic. delegat. Decius *conſil.* 400. *num.* 1.
Næuizo. *libr.* 5 *ſyluæ nuptialis numer.* 35. cum pluri-
bus quæ allegat Menoch. *conſil.* 11. *dubitatur in iure. nu-*
mer. 15. *lib.* 1. Vnnd hat ſich hierüber vnd vor das ze-
hide die G. Witwe / da ire G. G. dieſen Vertrag auff
der Regierung zu W. auch ihres Curatoris, vnnd
dann dero nächſten Freunden ratification geſtellet /
der wort † (In alle wege vnd anderſt nicht) gebrau- 16
chet / mit welchen die vocula Latina: *omnino*: & *omni-*
modo: *omni omnino via*: vber ein ſtimmet vnnd æqui-
pollieret.

Nun iſt aber bekantes Rechtens / quod † dictio 17
omnino & ſimiles modificationem & limitationem
non recipiant: Zaſius *conſ* 3 *n* 1. 63. *lib.* 1. imo hoc im-
portent, vt non requiratur ſententia: Matth. Coler.
in proceſſ. execut. part. 3. *capit.* 2. *num.* 18 & quod hæ di-
ctiones & ſimiles ſint admodum prægnātes, & præ-
ciſe intelligantur ipſo iure, teſtatur etiam Accurſ. *in*
l. 1. *§. ſi pecuniam. depoſ.* ſintque præterea tam amplæ,
vt nullam interpretationem admittant. *Clement.* 1.
vbi gloſſ. de foro compet. Solche würckung hat auch
das wörtlein † (doch anderſt nicht) cui in lingua La- 18
tina æquipollet vocula, † *non aliter*: quæ eſt præci- 19
ſa & formam inducit, adeo quod actus aliter fa-
ctus ſit ipſo iure nullus: & cum negatiua ſit, etiam
neceſſitatem inducit, per ea, quæ allegat Decianus
conſil. 107. *quæritur. numer.* 7. *volum.* 2. item *conſil.* 72. *&*
licet. num. 35. *eod. volum.* & quod clauſula † non alio 20
modo multum prægnans ſit, nec patiatur alium in-
tellectum à verbis ſeparatum, cōfirmat etiam Fran-
ciſc. Viu. *libr* 2. *deciſ.* 324. *numer.* 1. Auß dieſen vnnd
dergleichen anderen vrſachen mehr / hat es wohl an-
fänglichen das anſehen / daß dieſer Vertrag von
Rechtes wegen nicht beſtehen könne / vnd daß die Her-
ren Conſultores dasjenige / was der G. Witwe vnd
nunmehr iren G. G als dero gefreunden / vermög der
auffgerichten Heyraths abreden vnd anderer vorge-
legten Obligationen gebühret / dieſes Vertrags vn-
geachtet zufordern vnd zu begehren befuegt ſein.

Ich halte es aber eygentlich darfür / dz dieſer Ver-
trag von Rechts wegen kreffitig vnd beſtendig / vnnd
von den Herrn Conſultoren, durch obangezeygte o-
der dergleichen motiuen ſchwerlich werde hindertrie-
ben vnnd vmbgeſtoſſen werden können / vnnd ſolches
auß folgenden meines erachtens oder gutdünckens
nicht geringen / ſondern wohlbewehrten vnd wichti-
gen vrſachen.

Dann erſtlich iſt vnuerborgens Rechtens / quod
ad omnem tranſactionem † tria potiſſimum requi- 21
rantur: Primum, quod fiat vtrinq; bona fide, id eſt,
quod nec vere, nec præſumptiue dolus interueniat,
tunc enim potius deceptio quam pactio diceretur.

l. qui cum tutori. u. §. qui per falſa ff. de tranſaction. ſecundo, quod fiat ſuper re dubia & lite incerta, *l. 1. ff. de tranſaction.* ſiue ea ſit præſens, ſiue in futurum timeatur. *leg. ſecunda. Codic. de tranſaction.* Tertio, quod tranſactio celebrata ſit hinc inde inter partes aliquo dato, vel retento ſeu promiſſo. *leg. tranſactio Cod.*
22 *d. tit.* Tranſactio enim † nullo dato vel promiſſo non valet. Cephal. *conſil. 326. Scinus de Scardin. libr. 3.*
Vnd wann dieſe drey requiſita vorhanden ſind / ſo wird im Rechten nicht verſtattet / vt ſemel bona fide ſopita & deciſa ad æternas lites rurſum temere reſuſcitentur, ſondern was einmahl vertragen iſt / ſolches ſoll eben ſo wohl gehalten werden / als wann es durch einen Gerichtlichen ſententz erörtert were /
23 vnde ſententia, † tranſactio & præſcriptio à pari procedunt, *leg. ſi quis in conſcribendo. Codic. de Epiſcop. & Cleric. l. vt ſunt ff. de verbor. ſignificat.* Daß nun ſolche richtigkeit bey dieſem Vertrag obſeruirt, ſolches iſt dahero abzunehmen / daß ſich von Rechts wegen nit vermuhten läſt / als wann bey dieſer vergleichung betrieglichkeit ſolte mit vntergelauffen ſeyn / dolus e-
24 nim in dubio † non præſumitur, & quælibet etiam
25 leuis ponderis cauſa ab eo † quempiam releuat: per ea quæ allegat Fichard. *conſil. 31. numer. 10. tom. 2.*
So ſind auch ehrliche vom Adel vnnd andere Leuth / darunter auch ein H. Geſandter geweſen / welcher / der G. Wittwen zum beſten dieſem Vertrag beygewohnet / darzu gebraucht vnd gezogen worden / quo
26 caſu dolus nõ præſumitur, imo præſentia † amicorũ & conſanguineorum, addo etiam aliorum honeſtorum virorum, omnem doli præſumptionem excludit. *l. tranſactionem.* vbi Iaſon & Dd. *C. de tranſact.* wiewohl ich mich darauff ſo ſehr nit fundiren wil / dieweil ich bekennen muß / iuribus non probari, quod præſentia propinquorum operetur, ne quid metu coniectum, aut doloſe actum præſumatur, Alciat. *de præſumpt. in 1. regul. præſum. 21.* Cum etiam aperte & coram populo quis poſſit decipi. *l. 1 ff. de dol.* allein dieſes wil ihre G. G. ich in Vnterthänigkeit erinnert haben / es möchte denſelben ſchwer genug fürfallen / wann ſie dieſen Vertrag ex capite prætenſi doli vmbſtoſſen ſolten / ſonderlich aber würden die ehrliche Leuth / ſo darzu gebraucht worden ſind / etwas darauff ſetzen / eher ſie ſich eines ſolchen beſchüldigen vnd vberweiſen laſſen / vnd wann man ſchon ex enormi vel enormiſſima læſione dergleichen etwas erzwingen / vnd
27 ſagen wolt / quod dolus † ex enormi læſione præſumatur. Decius *in conſil. 180. viſa renuntiatione. num. 6.* So wird es doch auch ſchwer zugehen / dieweyln im Vertrag vrſachen angezogen werden / dardurch die G. Wittwe zu nachlaſſung eines vnnd des anderen bewogen / auch zuuorn angezeygt worden iſt / quod
28 quælibet † etiam leuis & iniuſta, imo beſtialis cauſa à dolo excuſet. Franciſcus Viu. *libr. 3. deciſion. 449.* Et quod alioqui dolus regulariter non præſumatur, ſed probari debeat, *l. quoties. §. qui dolo. de probation. & cap. 2. de renunt. libr. 6.* Dargegen haben ſich ihre G. G. zubeſahren / daß ex parte aduerſa derſelben fürgeworffen werden möchte: quod ſcilic. ipſimet Domini Conſultores dolo faciant, qui contra tranſactionem expetiti amplius petant. *leg. eleganter. § ſi quis poſt. de condict. indebit.* Daß nun ſuper lite dubia non tranſigiret worden ſey / ſolches geben die im Vertrag bey jedem Punct angezogene Vrſachen zuerkennen / alſo daß bey dem erſten Punct gemeldet wird / welcher geſtalt etliche zu dem G. Witthumb gehörige pertinentia, ſonderlich aber die hohe Wildjagt vnd Fiſcherey in E. F. See / noch bey weylandt G. E. von G. ſeligen Leben veralienirt / vnd auff die H. in S. W. theyls Kauffs weyſe transferirt worden ſeyn / an deren ſtat der G. Wittwen andere victualien bewilliget worden / welche jhre G. G. vnd deroſelben Vnterhandler / ohn allen zweyffel darumb deſto lieber angenommen / dieweil derſelben bedencklich geweſen / ſich mit jhrem Stieffſohn / oder auch den H. zu S. als den potentioribus, in eine weytlaufftigkeit einzulaſſen / welches leichtlich hette geſchehen können / wann jhre Gn. auff die verſchriebene halbe Jagt vnnd Fiſcherey in E. F. See / ſo præciſe getrungen hette / dieweyl man jhren G. G. wegen fürgangenen Kauffs / weder daß eine noch das andere / der Heyraths abrede zufolge / damahls hat gewehren können.

Vnd iſt wohl war / daß der G. Wittwen forderung richtig / beweißlich / vnd nicht vngewiß geweſen iſt / dargegen aber hat man jhren G. die einbringung oder Exaction ſo ſchwer machen können / daß man dieſelbe / zum wenigſten etlicher maſſen für vngewiß halten müſſen / ſonderlich wann man mit Fürſten vnd Potentioribus zuthun hat: in welchen fällen es gahr nicht zu wiederrahten iſt / eine vergleichung einzugehen / etſi enim certa fuit res debita, tamen exactio fuit incerta & dubia: vnde conſultius certum quid abſque litibus etiam minus, quam forte plus, & quidem incertum in ſtipulationem deducere. *l. 1. de tranſaction.* notant omnes Canoniſt. *in rubric. extra eod.* & Doctores, præſertim Decius *in rubric. Cod. dict. tit.* & nulla quidem tunc extabat lis, ſed ſuſpicio erat lites ſuſcitatas iri, propter potentiam debitoris, qui ius venandi & piſcandi viduæ debitum per viam emtionis ad ſe tranſtulerat: quod ad tranſigendum ſufficit. *leg. 2. C. dict. tit.* Decian. *conſil. 39 quæ facti ſpecie. num. 105. 106. volum. 2.* Welche Jagt vnd Fiſch gerechtigkeit per viam executionis wohl begehret / aber ſchwerlich erlangt werden kan / cum executio contra bona per tertium poſſeſſorem illo non citato fieri non poſſit, dato etiam, quod tertius dicta bona pendente iudicio emerit, quia prius agendum eſt reuocatoria, Borgn. Caualc. *deciſ. 16. de ird.*

Ebenmäſſige gelegenheit hat es auch mit dem andern punct / dann ob wol die 3000. Gülden Heyratsgut / vnd 2000 Gülden legat, wie dann auch die wiederlag vnd morgengab an jhr ſelbſt richtig / vnnd gar nit vngewiß geweſen / dieweil aber demnach die [illegible] b. ſchafft mit ſchulden beladen / daß man jhr die Hauptſumm nit reichen können / vnd ire G. G. durch kein ander mittel / dann durch die gerichtliche Hülffe zu der Zahlung gelangen mögen / welches groſſe Vnkoſten vnnd ſonderlich daß Hülffgeldt verurſacht / dardurch G. W. leicht gahr hette zu boden getrieben werden mügen / ſo iſt es ſo hoch nicht zuwiederrahten geweſen / daß jhre G. G. auß Mütterlichem mitleyden / ſich mit den jährlichen Zinſen der eilff tauſendt Gülden Hauptſumm auff gewiſſe Rent verweiſen vnnd verſichern laſſen.

Bey dem dritten Punct des zu B. vnnd C. vorhandenen Fahrnuß / iſt auch bedencken fürgefallen / dieweyl daß S. Fahrnuß von weyland E. E. R. zu G. mit einem mercklichen Schulden laſt oneriret, vnnd die vires hæreditatis demſelben bey weytem nicht gleich geweſen / hette nuhn die G. Wittwe auff jhr Recht ſo hart dringen / vnnd die S. Fahrnuß nicht weniger als die E. an ſich ziehen wollen / ſo hetten jhre G. G. mit E. E. R. glaubigern leicht in

ein

ein diſputat / oder auch wohl gahr in eine Rechtfertti-
gung gerahten können / dieſelbe zuverhüten iſt vor
rathſamer angeſehen worden / daß E. Fahenuß an-
zunehmen / vnd daß R. fallen zu laſſen. Wie dann
ſolche vnnd dergleichen vrſachen mehr dem Vertrag
bey jedem Punct einverleybt vnnd angezeygt worden /
warumb die Sachen auff ſolche mittel gerichtet wor-
den ſeyn / daß ich mich geliebter kürtze halben gezo-
gen haben wil.

Daß dritte requiſitum tranſactionis iſt auch vor-
handen / dann man der G. Wittwen / in dieſer ver-
gleichung allerley bewilliget / dargegen jhre G. G. et-
liche Puncten fallen laſſen: Kan alſo nicht ſehen / wie
man ſtantibus hiſce requiſitis, ſolchen Vertrag ſine
periculo ſuccumbentiæ in einen zweyffel ziehen kön-
ne / beuorauß / dieweyl es auch für das ander / bey
ſolcher abrede nicht verblieben / ſondern es hat die G.
Wittwe / nach beſage des W. abſchiedes / das jenige
was jhr vermüg deſſelben gebühret / angenommen /
vnd derentwegen quittiret / dardurch ſie dann ſolchen
Vertrag nachmahls / & ex interuallo temporis be-
29 liebet / cum approbata † cenſeatur tranſactio, ex eo
quod eius virtute quid ſoluitur, Crauett. conſil. 185.
viſis actis. numer. 5. Weyl dann die Gräffliche Wit-
we nicht allein anfänglich ſolche vergleichung einge-
gangen / vnderſchrieben / vnd mit jhrem G. Secret
bekräfftiget / ſondern auch hernacher mit anneh-
mung des jenigen / was man jhrer G. G. darin be-
williget / approbiret hat / ſo wird es gewißlich ſchwer
zugehen / daß jrer G. G. Erben ſolchen Vertrag vmb-
ſtoſſen ſollen.

Es iſt zwar bey den Acten eine beſchwerliche
Schrifft oder Verzeichnuß zubefinden / darinn ſich
die G. Wittwe vber D. Johann Z. faſt hoch beſchwe-
ret / vnnd jhme allerley Schuld gibt: Es ſind aber
ſolche beſchuldigung ad reſcindendam illam tranſa-
ctionem viel zu ſchwach / vnnd da man D. Z. nicht
vnbeſprochen laſſen wil / ſo muß man Rāthig wer-
den / quibus actionibus ille conueniendus ſit. Man
müſte ſich auch mit dem Beweiß gefaſt machen /
wann man dergleichen etwas wieder jhn zu werck
30 richten wolte / cum † totum pondus cauſæ in proba-
tione vertatur, quæ ad obtinendam victoriam tam
eſt neceſſaria, quam panis in menſa, & bonum vi-
num in hoſpitio. Simon de Prætis in tractat. de inter-
pret. vltim. voluntat. libr. 5. inter. vet. 2. dubitatione 2. nu-
mer. 40. 45. Darvon auff dißmahl weytere erinne-
rung zu thun vnvonnöhten / dieweyl die H. Conſul-
tores darauff nicht gefraget.

So iſt auch vor das dritte / dieſe vergleichung
durch den H. von S. als den Landsfürſten confir-
miret, quæ quidem confirmatio operatur, ne vlte-
rius de validitate actus diſputetur. c. 1. de confirm. vtil.
vel inutil. Abb. in cap. ea quæ. num. 3. de ſentent. & re iu-
dic. cum pluribus, quæ allegat Menoch. conſil. 80.
plura efficiunt. libr. 1. numer. 49. Solte auch an die-
ſem Vertrag / vel in forma, vel in perſona, als auß
mangel des Kriegiſchen Vormunden einiger defect
vorhanden ſein; ſo wird derſelbe durch dieſe confir-
31 mation erſetzet / cum confirmatio † ſuppleat defe-
ctum ſolennitatis, formæ & perſonæ, vt inquit Ia-
ſon in leg. more. colum. 5. de iuriſdiction. omn. iud. Wel-
ches in ſolennitatibus iuris ciuilis, als die verord-
nung der Kriegiſchen Vormunden ſein mag / für-
nemblich ſtat hat / ob es wohl in ſolennitatibus iuris
gentium vel naturalis, vbi deficiat conſenſus, nicht
paſſiren möchte. Angelus in leg. adoptio. ff. de adopt. &
ſequitur Iaſon in dict. leg. more. Panormitanus in cap.
inter dilectos. de fid. inſtrument. & in cap. 1. in fin. de con-
firmation. vtil. vel inutil. & cap. 1. de tranſaction. Vnd
iſt wohl zubeſorgen / wann dieſe Sache am F. S.
Hoffgericht zu L. Gerichtlich außgeübet werden ſolte /
wie dann dieſelbe in erſter inſtantz / an keinen anderen
orth / dann dahin gehöret / es möchten Hoffrichter
vnnd Beyſitzer groß bedencken haben / ſolche von
jhrem Gnedigen Fürſten vnnd Herren confirmirte
vergleichung vor nichtig zuerkennen / vnd da das er-
ſte erkäntnuß vor G. W. daſelbſt ergienge / wie es ſich
dann darfür anſehen leſt / ſo hetten die Herren Klä-
gere mehr nicht / dann eine leuterung / welche in † fo- 32
ro Saxonico ein remedium ſuſpenſiuum iſt / vnnd
mit dem beneficio appellationis ſymboliziret, ein-
zuwenden / ſolte dann das Leuterungs Vrtheyl das
vorige confirmiren, inmaſſen die Leuterungs Vr-
theyl gemeiniglich dahin gehen / daß es eingewehnter
Leuterung vngeachtet / bey vorigem Vrtheyl ver-
bleybe Auff ſolchen fall haben die Herrn Klägere von
dem Hoffgericht an höchſtgemeldten Herren vnnd
alſo à delegato ad delegantem ſich zuberuffen / vnd
müſſen in anderer inſtantz jhre grauamina, nicht zwar
articulatim vnnd in Schrifften / wie hierauſſen im
Römiſchen Reich geſchicht / vbergeben / ſondern vom
Munde in die Feder / durch drey gewechſelte Product
oder Satze zu W. einbringē / darauff darnach die Ap-
pellation Rāhte / welche im jahr zweymal zuſammen
kommen / ſententioniren, vnnd iſt abermahls zube-
ſorgen / es möchten dieſelbe dieſen confirmirten
Vertrag / ja ſo wenig als das Hoffgericht / vor nich-
tig erkennen / vnnd da das geſchehe / ſo hetten die Her-
ren Klägere ſich allein der leuterung vnnd oberläute-
rung zugebrauchen / darinnen jhre G. vmb erklerung
vnnd declaration voriges Vrtheyls bitten köndten.
Die appellation aber ad Cameram iſt jrer G. G. durch-
auß abgeſchlagen / dieweyl das Hauß S. vor vn-
dencklichen Jahren darwieder priuilegiret, vnnd ich
weiß mich zuerinnern / daß vor jahren einer zu D. an
Käyſer appelliret, deme zur antwort worden: Ad
Cæſarem appellaſti, ad Cæſarem ibis, id eſt, in car-
cerem, qui vocatur der Käyſer / coniicieris.

Vor daß vierte ſo hat die G. Wittwe ſolchen Ver-
trag / nach inhalt des W. abſchiedes / bey jhrem Le-
ben nicht geſochten / ſondern viel mehr denſelben zu
halten / vnd darwieder nicht zuhandlen / trewlich ver-
ſprochen vnnd zugeſaget / iſt auch darüber geſtorben.
Wollen nun Wohlermeldte H. G. jhrer verſtorbenen
Gefreundin Erbē ſein / ſo müſſen jre G. G. dero getha-
nen Zuſag angenehm halten / cum hæredes † non 33
poſſint factum defuncti improbare, per ea quæ al-
legat Decianus conſil. 13. duo ſunt. nu. 82. vol. 2.

Wie dann in W. abſchiede circa finem, §. Als iſt
dem Herren Gevolmächtigten rc. verb. weyl ſie Er-
ben jhnen ſolchen Vertrag zu fechten nicht gebühret /
dz Vrtheyl albereyt gefället. So iſt auch vor di fünff-
te / den Weibern in foro Saxonico zu contrahiren,
vnd etiam ſine interuentu Curatoris zu tranſigiren
vnuerbotten / dann ob wohl die C. F. S. Conſtitu-
tion part. 2. cap. 15. § gleicher geſtalt ſol auch / rc. ſehr ge-
neraliter diſponiret, vnd dahin ſchleuſt / dz den Weibs-
perſonen das jenige / was ſie ohne vorwiſſen vnd aucto-
riret jrer Ehelichen vñ andern Vormunden / in vnd auſ-
ſerhalb Gerichts ſchlieſſen vñ handlē / vnſchädlich vñ
vnnachtheilig ſein ſol / welche C. F. S. Cōſtit. meines

wiſſens /

ri ſents / im F. S. wie dann auch an andern orten
mehr gehalten wird / teste Virgilio Pinzingero *conſil.*
2. *numer.* 4. *de.ad.* 1. vbi oſtendit, Conſtitutiones E.
S. ius Commune declarantes vbique valere, ſo iſt
doch dieſelbe als ein ius ſtatutarium ſtricte, vnd der
geſtalt zuverſtehen / vt quam minimum derogetur
diſpoſitioni iuris communis, quo cauetur rationem
fragilitatis ſexus muliebris, quæ prohibet mulierem
abſq; conſenſu mariti vel curatoris contrahere, non
procedere in remiſſione iuris ſui, quæ æquiparatur
donationi *l. ſed ſi ego. ad SC Vell.* ibi: Senatus obligatæ
mulieri ſuccurrere voluit, non donanti: hoc ideo:
34 quia † facilius ſe obligat mulier, quam donat.
Dann die Legiſlatores darauff geſehen / was ſich täg-
lich zuträgt / *leg. nam ad ea. ff. de legib.* da man darge-
gen wohl weiß / daß Weiber ſelten pflegen etwas zu-
35 verſchencken / cum † mulierum genus ſit auariſſi-
mum, nec facile donet. *l. ſi ſtipulata. de donat. inter vi-
rum & vxor. l. ſed ſi ego ad Vellein l. ſi à ſponſo. de donat. an-
te nupt.* Roman *conſil.* 102. *ſuper eo in fin.* vnde mulier,
quæ per decem annos diſtulit petere creditum, præ-
ſumitur contentata vel ſatisfacta, Decianus *conſil.*
109. *num.* 26. *volum.* 2. vt ita eo caſu non adeo ratio
fragilitatis, in conſiderationem veniat, ita conſu-
luit Franciſcus Aretin. *conſil.* 54. & in hanc ſenten-
tiam reſpondit Corne. *conſil* 224. *licet clarum. libr.* 3.
zugeſchweigen / daß vielermelte C. F. S. Conſtitu-
tion nicht de contractu, ſondern de obligatione re-
det / welches die verba conſtitutionis, was Weibs-
perſonen ſchlieſſen vnd handlen / darmit ſie ſich gegen
jemand verpflichten: So wohl als auch die darauff
folgende 16. Conſtitution *ſub rubr.* ob die verpflichtung /
Intercesſion oder renunciation der Weiber / gnugſ-
ſam zuerkennen geben / vnd iſt nichts newes / daß man
à continuatione rubricæ ad nigricam inferire, cum
36 digreſſio † in lege facienda non ſit, & Legiſlator præ-
ſumatur continuatione & retento eodem caſu proce-
dere. Cagnol. *in l. vel § fin. nu. 0. ſi quis ius dic.* Iſt alſo
kein geringer zweiffel / ob der G. Witwen in ſolcher
Conſtitution zu contrahiren vnd zu tranſigiren ver-
botten ſey / ſondern ich halte es viel mehr darfür / daß
die Conſtitution von verpflichtungen / oder wie die
verba ſequentis rubricæ lauten / von intercesſionen o-
der renunciationen / zuverſtehen ſey / dergeſtalt vnnd
alſo / wann ſich ein Weib in Burgſchafft Gerichtlich
oder auſſerhalb Gerichts einlaſſen / oder ſich künfftiger
Erbſchafft ſine interuentu curatoris verzeyhen wol-
te / daß ihr ſolches vnſchädlich ſeye / daß ihr aber indi-
ſtincte zu contrahiren ſolte verbotten ſein / ſolches
vermügen verba & mens conſtitutionis nicht / ich
habe es auch nie erfahren / der ich mich doch an denen
orten / da daß Sachſen Rechten vblichen gebrauch
gehalten wird / viel lange Jahr auffgehalten / vnnd
fürnehme Aempter bedienet / daß Weibsperſonen das
contrahiren ex tenore illius conſtitutionis indiſtin-
cte ſolte verbotten ſein / vnd wie hieroben angezeyget /
quod vxor acquirit, id marito cedit. *art.* 31 *lib.* 1. *Spec.
Saxon.* At quomodo marito acquireret poſſet, ſi mu-
lieri omnem penitus adminiſtrationem adimamus?
Iſt demnach nichts gewiſſers / wann die H. Klägere
dieſen Vertrag bey ſeyts ſetzen / vnnd ihre Klag auff
die primæuam actionem anſtellen werden / daß G.
W. von G. auff die wieder in angeſtelte Klag nicht
antworten / ſondern ſich mit dem Vertrag darwider
auffhalten werden / deſſen er dann im Rechten einen
37 guten beyfall hat / eſt enim exceptio † tranſactionis,
exceptio litis finitæ, & impedit proceſſum inchoa-

ri ſuper iis, quæ per tranſactionem remiſſa fuerunt,
vt finis ſit litium. Ita eſt textus *in leg. fratru Codic. de
tranſaction.* Item eſt textus *in leg. eleganter.* §. *ſi poſt. de
condict. indebit. & in capit.* 1. *de lit. conteſtat. in* 6. vbi di-
citur, quod talis exceptio impediat litis conteſta-
tionem, idem tradit Bartolus *in leg. nam & poſtea. in*
2. *oppoſit. de iureiurand.* Hinc dicit Ioannes Petr. Fer-
rarienſis *in Practica ſua, in forma reſponſ. rei conuenti,
verſicul. quo ad impediendum proceſſum, quod talis exceptio
poßit duplici modo proponi, ante litis conteſtationem in vim
dilatoria, ad impediendum litis ingreſſum, & poſt litis con-
tis conteſtationem ad merita cauſæ.*

Es werde nun dieſe exception vor oder nach der
litis conteſtation eingewendt / ſo iſt höchlich zubeſor-
gen / dieſelbe werde den Herren Klägern dermaſſen
im weg ligen / daß ſie mit ihrer Klagen oder primæ-
ua actione ſchwerlich / ja wohl gantz vnd gahr nicht
fortkommen können / ich wolte zwar jr G. G. gern beſ-
ſern beyfal zuſchreybē / es wiſſen ſich aber E. G. G. auß
hohem G. beywohnenden Verſtande gnedig zuerin-
nern / quod officium † Iureconſulti ſit pro verita- 38
te conſulere, quæ etſi in profundo eſt demerſa &
abſtruſa, Thoming. *deciſion.* 13. *numer.* 2. tamen re
diligenter examinata & facti circomſtantiis ſedulo
perpenſis tandem inuenitur. *cap. occidit.* 23. *quæſtion.
vltim.* & quando inuenta eſt, ſemper † debet atten- 39
di, *leg. fin. in fin. de probation. leg.* 5 §. *penultim. prope fin.
de inventur. l. nuptura ſiue. de iur. dot.* Socinus iunior *conſ.*
112. *numer.* 2. *libr.* 1. ſcriptum enim eſt: *Veritas vincit,
veritas valet, inualeſcit & viuit in æternum, & obtinet in
ſæcula ſæculorum. cap. conſuetudo. cap. conſuetudinem.* 8. *di-
ſtinct.* Ita Cephal. *conſil.* 304. *Scipio Rliſcius. numer.* 71. 72.
libr. 3.

Will mich demnach zu jren G. G. in Vnderthänig-
keit verſehen / dieſelbe werde es in vngnaden nit auff-
nehmen / daß ich vor dieſelbe salua iuſtitia nicht ſchlieſ-
ſen / noch dieſen Vertrag vor vnkrefftig erkennen
können / beuorauß / weyln der Herr Doctor C. P. G.
H. Rath / der mir dieſe Sachen auff befehlch ihrer
G. vntergeben / mich darbey berichtet / daß ihre
Gn. gern den grund für ſich haben wolten / darauff
ſie ſicher gehen könden / welchen ich aber nicht vor
ihre G. wie fleiſſig ich auch den Sachen nachgedacht /
ſondern viel mehr bey dem Gegentheyl finden kön-
nen.

Dieſem Beſchluß iſt nun nicht zu wieder / was zu-
uorn in contrariam ... protatione dubitandi angezo-
gen worden iſt: Dann was erſtlich von der Hey-
raths Abredt / vnnd andern darauff erfolgten Obli-
gationibus angezeygt worden / hat an ihme ſelbſten
kein zweyffel / es iſt aber die G. Witwe darbey nicht
verblieben / ſondern daruon abgewichen / vnnd ſich
mit ihrem Stieffſohn in eine newe vergleichung ein-
gelaſſen / welcher als dem letzten Contract / ihre Er-
ben nachzugeleben ſchuldig ſeyn / quotiescunque e-
nim circa eandem cauſam & rem duæ diſpoſitio-
nes reperiuntur incompatibiles & contrariæ, tunc
vltima † derogat primæ. *leg pacta nouiſſima. Codic. de* 40
pact. cum multis aliis iuribus, quæ allegat Decianus
conſil. 7. *numer.* 1. *volum.* 2. quod adeo verum eſt, vt
vltimo etiam verbo derogatorio & contrario præ-
cedentibus ſtandum ſit, ita vt ſi iudex dicat, *Conde-
mno, abſoluo,* ſententia ſit abſolutoria, non conde-
mnatoria, vt pulchre docet Bartolus *in* §. *quibus. in* 1
conſtit. Cod. col. penult. verſ. deinde vero. & probat textus
in l. Stichum imo Pamphilum. ff. de manum. teſtam.

Iſt

Iſt derowegen alles vergeblich / was nach erfolgter dieſer vergleichung / von denen zuvor auffgerichten Heyraths abrede/vnd was derſelben mehr anhängig iſt/angezogen werden will. Die andere ratio dubitandi, welche auff den mangel eines Kriegiſchen Vormunder/gerichtet iſt/ wird daher wiederlegt/daß in extraiudicial ſachen/welche keine interceſſiones & renuntiationes mulierum betreffen / eine Weibsperſon/ ohne beyſein vnd zuthun eines Kriegiſchen Vormunden/wohl contrahiren kan/wie kurtz zuvorn/ bey der fünfften ratione decidendi etwas außführlicher iſt dargethan / vnnd kan doch eine Jungfraw oder Weib ſich in contractum matrimonii: quo nulla vel grauior deliberatio, vel conſilium periculoſius eſt, ſine interuentu curatoris einlaſſen / wie es dann die täglicht erfahrung gibt / etiam iis in locis, vbi ius Saxonicum viget, vt puella vel mulier nuptura, cum futuro marito, præſentibus vel parentibus, vel conſanguineis contrahat, aliis arbitris remotis, nulloq; adhibito curatore: Es iſt auch niemahls erfahren worden/ daß der contractus matrimonii auß mangel eines Curatoris, were hinderzogen worden / ſondern es werden ſolche Contract für beſtendig erkennet / argumento ducto ab iis, quæ quotidie fiunt, vel fieri ſolent: ea enim legitima dicuntur & legitime fiunt: Euerard *in loco ab vſitato ſeu ſolito.* Iaſon *in l. Gallus.* in §. *idem credendum. num. 12. de lib. & poſthum.* Hippol. *ſingul. 642 & in Practi. Criminali, §. quoniam. num. 97. & §. diuerſis. num 9.* Ronchegallus *in l. nemo eſt. num. 28. de duob reis.* vbi 8 [illegible] exemplis demonſtrat, quamlibet diſpoſitionem à conſuetudine interpretationem recipere, wie viel mehr wird ein Weibsperſon eine ſolche vergleichung verwilligen können/ darinnen nicht de perpetua vel libertate, vel [illegible] ſondern allein de bonis mobilib tractiret wird / quæ
4 fortunæ † ludibria Cicero appellauit, propter [illegible] quam in voluntate & arbitrio noſtro ſita ſunt, quam in fortunæ temeritate, ſecundum Iacobum Thomingium *deciſ. 40 num 15.* So muß auch hierbey in acht genommen werden / daß allhier nit de maturitate mulieris, ſed de viduæ contractu tractiret wird. quam abſq; tutoris vel curatoris auctoritate res ſuas licite vendere & alienare poſſe, non eſt dubium per expreſſum textum *artic. 45 lib. 1. iuris Saxonici*, vbi gloſſa latina ſub litera E habet, tutorum auctoritatem in actibus, quæ non ſunt voluntariæ iuriſdictionis, interponi debere: ergo ſecus in aliis, vt hoc caſu eſt tranſactio, in quam vidua extra iudiciũ conſentire poſſe ſupra dictum eſt, vnd da es ſchon in perſonis vxorum anders gehalten werden ſolte, vt ſc. vxores de iure Saxonico ſimpliciter & generaliter non interueniente curatorum auctoritate donare & contrahere prohibeantur: ſecundum Thomingium *deciſ. 14 nu. 11.* So bleibt es dannoch in perſonis viduarum bey obgeſetzten beſchluß / vnnd köndte dieſe von der G. Witwen bewilligte vergleichung/auß mangel eines Curatorn, nit hinderzogen noch vmbgeſtoſſen werden. Daß auch zum dritten / daß remedium *l. 2. C. de reſcind. vend.* in tranſactionibus ſtat habe/iſt hieroben etlicher maſſen bewehret. Vnd ob wohl die Rechtslehrer dißfals ſehr different ſind/wie ſolchs ex Ant. Pinelli Commentario *in d. l. 2 1. part. cap. 4. nu. 12. 13. 14. 15* mit mehrerm zuvernehmen / ſo gehet doch der gemeine Schluß dahin/ daß auch in Verträgen der lædirte theyl ſich ſolches [illegible] zugebrauchen habe/ wie dann auch auff ſolche meynung in der C. F. Conſtitution *part. 2 cap 33.* geſchloſſen worden iſt. Ob aber in gegenwertigem fall die læſio vltra dimidium beſcheinet werden müge / daruber bin ich etlicher maſſen zweyfelhafftig/dieweyln G. W. G. von G auff die in dem W. abſchied geſetzte poſten noch zur zeit nit gehöret / vnd ich nicht eygentlich wiſſen kan / ob er dieſelbe/ ſonderlich aber die Zinſe / ſo ſich allein auff 893. Gülden erſtrecken/ der geſtalt/wie dieſelbe angegeben/ ſo wohl als auch etliche andere vnbekente poſten geſtehen möchte/ ſich auch wohl zutragen könte/ daß er allerley wieder die beſcheinte poſten fürwenden möchte wie man dann wohl weiß / wann es zu rechtlichem Proceß gedeyhet/ daß man es alles auffs genawſte zu ſuchen pflege.

Solten nun an den 133. Gülden darauff die læſio beſtehen würde/ dieweyl man der G. Witwe im Vertrag 11000. Gülden/ vnd alſo den halben theyl an denen zu W. geforderten 22000. Gülden bewilligt / ſo viel oder auch ein mehrers abgehen/ alſo daß nicht geſagt werden könte / quod vidua vltra dimidium læſa fuerit. deſſen man ſich wohl zubefahren hat/ bevoraus dieweyln ſich nicht befindet / daß die G. Witwen ihr von den 3000. Gülden welche ſie G wegen der Reſten Kleynodien vnd Silbergeſchirr [illegible] / vnnd daher 1900. Gülden [illegible] einige Zinſe ſtipuliret vnd vorbehalten / [illegible] chen fall würden ſich die H. Kläger dieſes [illegible] mit ſchlechtem Vortheil zugebrauchen haben / vnnd kan hierbey ihr G. [illegible] / wann es zur liquidation kompt / daß [illegible] der Parth [illegible] einreden dawieder einzuwenden hat/ ſondern daß auch der Iudex in ſeinem erkantnuß [illegible] in acht zu haben pflegte / auch [illegible] derowegen wol befüget iſt / *l. [illegible] quod. ff. [illegible]* [illegible] ex prouinciæ [illegible] tionem, de cuius iniquitate queſtus eſt, ad modum iuſtæ exactionis redigere: daher genugſam abzunehmen / wann der Klagende Parth die Zinſe zu genaw rechnet / oder ſonſten ſeine forderung zu hoch anſtellet / daß der Iudex darauff præciſe zuerkennen nicht ſchuldig/ ſondern auch contra paciſcentium pactionem & ſtipulationem zuerkennen/ vnd die vbermäſſige forderung ad æquitatem zu reduciren gut fug vnd macht habe / & hæc eſt ſingularis & mirabilis facultas iudicibus conceſſa, de qua Anton. Teſſaur *deciſ. 226* eleg [illegible] differit. welches ich darumb erinnere / dieweyl ſich befindet/ daß etliche poſten mit [illegible] Vrkunden nicht zubelegen/ das auch ſechs [illegible] auff Zinß gerechnet / daran der ſechſte Gülden nach [illegible] der Kayſ. Anno 30. auffgerichten vnd publicierten Conſtitution [illegible] Wiederkauff gewißlich aberkennet wird / wie ich ſolches in den Manßfeldiſchen Schied vnd [illegible] Vrtheyln vielfältig [illegible] vnd dann daß etliche getreydich Zinſe vmb ein gewiß Geldt angeſchlagen worden/ welche doch ein Jahr mehr oder weniger dann im andern zu gelten pflegē/ in welchem fall propter æſtimationem dubii euentus ex Bart. *in l. ſi quis cum aliter de verb oblig* ein vnterſcheyd gemacht wird/ quæ de [illegible] prolixe Pinel. *in dict. l. 2. num 16* welches alles die Herrn Conſiliatores werden zuerwegen wiſſen/ damit man ſich auff die im Octobri des 1601 Jahrs zu W. gethane liquidation, daran leicht ſo viel abgehē möchte / daß keine læſio vltra dimidium mehr verhanden / nicht zu ſehr verlaſſe / in betrachtung das fürnehme Rechtslehrer in dieſer Frage an *l. 2. C. de reſcind. vend.* in tranſactione locum habeat. auff die diſtinctionem Corne. *conſ. 156. lib. 1.* erkennet/ videlicet, quod aut quis fuit deceptus citra vel vltra dimidium iuſtæ æſtima-

æſtimationis in modico exceſſu: vt hoc caſu noſtro, da die læſio allein auff 133. Gülden beſtehen würde / wann auch ſchon alle poſten von Gegentheyln geſtanden würden / & tunc procedat opinio negatiua, q. ſcilicet contractus tranſactionis reſcindi non poſſit: aut quis fuit deceptus vltra dimidium iuſtæ æſtimationis in magno & longo exceſſu, vt in caſu, in quo conſuluit Fichard. *conſil.* 30. *libr.* 2. & tunc procedat affirmatiua opinio, ſcilicet quod bene reſcindatur tranſactio: Daß nun die G. Wittwe vor das vierdte in der vergleichung die ratification jhrer Herrn vnnd Freunden zum andern mahl jhr vorbehalten / ſolches iſt auß den klaren Buchſtaben derſelben gnugſam zu vernehmen / ich trage aber die beyſorge / es möchte den H. G. als welche dieſen Vertrag zu ratificiren nicht bedacht ſeyn / dieſer vorbehalt auch nicht allerdings fürtragen / oder auch zu gänzlicher Caſſirung dieſes Vertrags viel zu ſchwach ſein / idq; propter regulam, quæ habetur *in l.* 1. §. 1. *Cod. de rei vxor. act.* quod ſcil. ſi quid ad actus validitatem non eſt neceſſarium, & tamen minus perfectè atque ſolenniter adhibetur, non propterea actus vitietur, *gl. in §. ſerui. verb. tranſitu. Inſt. de libert.*
42 vbi † ſerui à dominis manumitti poſſunt, etiam in tranſitu prætoris, cuius rei ibi hæc aſſignatur ratio, quod ſcilic. manumiſſio omnino etiam abſq; prætore fieri poterat. Dann vnlaugbar / daß die G. Wittwe / jhrer Freunde ratification zu dieſer vergleichung wieder jhren willen auffzubringen nit ſchuldig geweſen / dieweyl ſie derſelben Notherben nit ſein / die Wittwe auch ſie gänzlich vbergehen / vnd jre verlaſſenſchafft andern / auch wol frembden Leuthen zu ordnen befugt geweſen iſt / daß alſo kein geringer [illegible] dieſer Vertrag ex defectu ratificationis tanquam minus neceſſariæ werde vmbzuſtoſſen ſein / ſondern ich halte viel mehr darfür / wann ſchon in einem Vertrag bey einem oder mehr Puncten mangel fürfellet / daß dannoch derſelbe darumb nit krafft vnd machtloß gemacht / oder in totum annulliret werde / ſondern daß in ſolchem fall dem theyl / ſo den Vertrag vollnzogen / gegen den nichthaltenden gebühre / entweder vmb vollnziehung deſſelben / oder aber ad intereſſe zu klagen / vnd bleibt gleichwohl der Vertrag für ſich ſelbſten in ſeinen Würden vnnd Kräfften beſtendig: quando enim in tranſactione aut pactis non eſt expreſſum, ſi placita non obſeruentur, quod tunc contractus reſoluatur: nec etiam pactum eiuſmodi eſt, vt ſine eius obſeruatione conſiſtere tranſactio nullatenus poſſit: tunc propter neglectam ſiue intermiſſam obſeruationem pacti tranſactio non reſcinditur, vel vitiatur: ſed agendum eſt, vel ad pactum implendum, vel ad pœnam pacto appoſitam, vel denique ad intereſſe. *l. ea conditione.* vbi Salycet. & Paul. Caſtrenſ. *C. de reſcind. vend.* neque enim vtile per inutile vitiatur. *c. vtile.* vbi Dyn. & reliqui *de reg. iur. in* 6. Vnd hette die Stadt Cöln Anno 68. der wenigerzahl einen von jhren Vorfahren vnd dem Stifft des erths vollnzogene Vertrag / ex capite inobſeruantiæ gern hinderzogen vnd retractiret: ſie haben aber bey jhren Conſulenten, welchern Rath ſie ſich in derſelben Sachen gebraucht / einen ſchlechten beyfall erlanget / vt apparet ex *conſil.* 133. Ioan. Fichardi *tom.* 2. *fol.* 256. *num.* 9. 10.

Daß nun zum fünfften die Weibeperſonen in foro Saxonico den minoribus verglichen werden / iſt auch vnlaugbahr. Textus eſt *in artic.* 31. *libr.* 1. *& artic.* 45. *lib.* 3. *Spec. Saxon.* vbi dicitur, wann ein Mann ein Weib nimpt / ſo nimpt er ſie in ſein gewehr / vnd all jhr Gut in rechte Vormundſchafft. Sicut itaq; minor
43 curatorem † habens æquiparatur prodigo, cui bonis interdictum eſt. *l. ſi curatorem habens. de reſtit. in integr.* qua ratione nec naturaliter, nec ciuiliter obligatur, & actus cum eo geſtus dicitur ipſo iura nullus, vt ibi textus aſſerit, adeo, vt nulla reſciſſione opus
44 ſit, ergo idē in muliere † curatorem habente obtinebit. Es will aber daher nit folgen / daß man den Weibsperſonen die adminiſtration jrer Güter gänzlich entziehen ſol / vnde vxor in bonis, quæ habet extra res dotales adminiſtrationem non amittit, & ſupra dictum eſt, mulierem marito acquirere non poſſe, ſi illi omnem adminiſtrationē adimamus, zugeſchweigen / quod hæc æquiparatio † minoris & mulieris 45
non ſemper procedat. Alciat. *in tract. de præſumpt.* 42. *præſumpt. num.* 3. Marian. Sucin. *conſil.* 50. *numer.* 4. *volum.* 3.

Die ſechſte ratio dubitandi iſt albereyts bey der erſten ratione decidendi abgelehnet / vnd ſo viel angezeigt / wann die G. Wittwe bey jhren Heyraths brieff / vnd darauff erfolgten obligationibus ſo præciſe hette verfahren wollen / daß man es jrer G. ſchwer gnugſam machen können. Es hetten auch jre G. G. wol in weytläufftige Rechtfertigung darüber gerahten dörffen / zu abwendung derſelben / iſt für rathſam angeſehen worden / ſich geſchehener geſtalt zuvergleichē / wie ſolches die im Vertrag bey allen vieren puncten angezogene motiuen klärlich zuerkennen geben. Daß nun beyde H. G. vor daß ſiebende in dieſen Vertrag nicht bewilliget / iſt mehrmahls erinnert: Es iſt aber zuvorn angezeigt / daß dieſer Vertrag / auch ohne jr G. conſens hat zu werck gerichtet werden können. Daß zum achten in contractibus innominatis, qualis eſt tranſactio, den contrahenten zu pœnitiren frey ſtehe vnd zugelaſſen ſey: Solches iſt anderer geſtalt nicht war / dann re adhuc integra, Bart. *in d. l. ſi pecuniam.* Da dargegen die G. Wittwe es bey dem bloſſen Vertrag nit hat verbleiben laſſen / ſondern nach inhalt des W. abſchieds / allerley darauff empfangen / vnd darüber quitirt hat / daß alſo nicht geſagt werden kan / quod res adhuc ſit integra, zugeſchweygen / dz es etliche Rechtslehrer darfür halten / quod pœnitentia in tranſactione omnino † locum non habeat, per ea quæ allegat 46
Marcus Mantua *ſingulari* 659. *num.* 1. vbi dicit hoc eſſe notandum pro limitatione *d. l. ſi pecuniam.*

Die vbrigen einreden / ſo dieſem Vertrag zu entgegen geſetzt werden könten / vnnd zu ende des mir zugeſchickten berichts zubefinden ſein / habe ich wiſſentlich vbergangen / dann ich es eygentliche darfür halte / daß ſolchem Verertag dardurch könne abgebrochen werden. Ohne iſt es zwar nicht / daß die reſcripta fürgelegt werden ſollen / *l. vn. C. de mandat. Princip.* Es iſt aber ſolche Frage vergeblich / dieweyln ſich in W. abſchiedt befindet / daß ſich der H. vnter S. F. G. G. Hand vnd Siegel zu ſolcher confirmation bekennet / daß nun / Sächſiſchen gebrauch nach / zu hinderbringung der hülff / auffrichtige Brieff vnnd Siegel / publica inſtrumenta fürgelegt werden müſſen / daran iſt auch nicht zu zweyffeln / dargegen aber iſt darbey zuerwegen / daß der Gegentheyl / wieder welchen die hülff geſucht wird / das inſtrumentum tranſactionis fürzulegen / vnnd damiezu beweyſen hat / daß die G. Wittwe von der Häyraths abrede vñ andern Schuldverſchreybungen abgeſprungen / vnnd ſich in ſolchen Vertrag eingelaſſen hat. Mit dem zum neundten angezogenen der Juriſten facultet zu L. belertunges Vrtheyl / iſt auch wenig außzurichten / dann [illegible]ſelbe vnd

dergleiche Vrtheyl kein andere würckung haben / dañ daß ſie den fragenden Parth de iure informiren, nit aber den iudicem ad neceſſitatem exequendi aſtringiren, vnd wann G. W. von G. ſich gleicher geſtalt zu J. oder anderſtwo de iure informiren läſt / auch einen Beyfall vor ſich erlanget / ſo iſt mit einem Vrtheyl ſo viel als mit dem anderen außzurichten / id eſt, Sie gelten beyde nichts / wie ich dann vielfältig geſehen oder erfahren / das ſich die Partheyen mit ſolchen ſententiis informatoriis in gehaltenen audientiis gefeſt gemacht / aber wenig darmit außgerichtet.

Ob auch wohl die zum zehenden allegirte wörtlein: *omnino & non aliter*: in Rechten den verſtand haben / wie hieroben angezeigt: Accurſ. *in l. ſi cum exceptione. § quatenus. quod met. cauſ.* ſo iſt doch dargegen vnlaugbahr / quod ex ſubiecta materia diuerſam recipiant interpretationem, Bald. *in l. ſuper rebus. colum. 2. Cod. de contrah. emt.*

So viel dann die clauſulam confirmationi inſertam: Niemandt an ſeinen Rechten ſchädlich: belanget / iſt es zwar nicht ohne / quod illa ſalutaris ſit, & æquitati maxime conſentanea, huncq; effectum operetur, vt non dicatur ſublatum, ſed potius reſeruatum ius tertii, per ea quæ allegat Menoch. *conſ. 564. interrogatus. num 54. lib. 5* Ich kan aber nit ſehen / wann der Vertrag vnvmbgeſtoſſen bleibe / was die H. G. vor ein Recht dißfalls anziehen könten / dieweyl es je jhre G. G beſſer nicht haben können / dann es die G. Witwe / à quatuis ſuum habent, denſelben gelaſſen hat / daß auch dem Lehen Herren / durch dieſen Vertrag nichts præiudiciret werde / glaube ich wohl: daß aber der Vertrag propter defectum ipſius conſenſus ſolte nichtig ſeyn / ſolches kan darumb nicht geſagt werden / dieweyl die F oder des Lehen Herrn confirmation vor nichts anderſt / dann pro ipſiſſimo conſenſu zu achten iſt / wie dann dieſe termini, ratificatio, confirmatio, auctoritas vnnd conſenſus im Rechten æquipariret werdē / per ea quę allegat Tiraq. *d. ll. connubial. gl. 8. verb. de ſon. mart nu. 183.* zu dem die Lehengüter in dieſen Vertrag nicht gezogen worden ſind / vnd ſich weder der Lehen Herr noch die agnaten deſſelben darumb nicht zu beſchweren / dieweyl nicht von jhrem Lehen / ſondern von der G. Witwen eygen Gütern tranſigiret worden iſt / ſo wird man auch die F cōfirmation damit ſchwerlich vmbſtoſſen können / quod ea non inueniat, vbi radicari poſſit, dann der Vertrag ein anders zuerkennen gibt / vnnd werden gewißlich andere fundamenta darzu gebraucht werden müſſen / wann derſelbe vmbgeſtoſſen werden ſol / zu deme / daß es hierüber ſicherer vñ dem Gewiſſen zuträglicher iſt / wañ man es bey dem von der G. Witwen einmahl verwilligten Vertrag bewenden vnnd bleiben laſt. Quando enim valet actus de iure gentium, quia habet voluntatem & conſenſum partium: licet non ſit ſeruata forma, à iure poſitiuo tradita, tutus tamen eſt in foro conſcientiæ. Notabilis eſt regula vel doctrina, quam tradit Innoc. *in c. quia propter. de elect. & in c. ſi celebret. de Cleric. excommun* quam commēdat & ſequitur Iaſ. *in l. ſi poſt diuiſionem. in addit. nu. 12. C. de iur. & fact. ignor.* So wüſſe ich auch nit ex quo capite die reſtitutio in integrum gebeten werden köndte / dann die G. Witwe ein hohes alter auff ſich gehabt / vnnd des jhren mächtig geweſen iſt / ſolte nun contra factū D. Zobelii, tanquam mandatarii, aut etiam Procuratoris dergleichen etwas begehrt werden / wie ich dañ auß den Acten vermercke / dz die G. Witwe mit demſelben ſeyden vbel zu frieden / ſo müſten zuuor außgeführet werden / daß derſelbe nit ſoluendo ſey / vnnd daß man ſich an jhme nit erhölen könne. Cū negligentia à Procuratore commiſſa domino noceat, ſed ita, vt reſtitutio competat, ſi Procurator ſoluēdo nō fuerit, per ea quæ allegat Hartm Piſtor. *part. 1. q. 56* zu deme / daß auff ſolchen fall / da man darfür halten wil / es könne dieſer Vertrag ex enormiſſima læſione hindertzogen werden / das beneficium reſtitutionis in integrū nit ſtat hat / quippe quæ peti non poſſit, vbi remedio ordinario vti quis poteſt, vnde minor læſus vltra dimidium agit remediu ordinario. *l. 2. C. de reſcind. vend.* non autem implorat beneficium reſtitutionis in integrum, Crauet *conſ 15. neminem exiſtimare velim nu 6.* Dieſem nach wiederhole ich vorigen beſchluß / vnnd dieweil ich hierüber berichtet werde / daß G. W. zu G. M. G. H. die H G zu H. an das Fürſtl S. Hoffgericht gen J. *ex l. diffamari* citiren laſſen / ſo werden jhr G. keinen vmbgang haben können / an dem orth zuerſcheinen / vnd die Klag vom Mund auß in die Feder / des Hoffgerichts vblichem ſtylo gemeß / einbringen zu laſſen / dann da jhre G. G. vngehorſam auſſen bleiben / vnnd zwey / oder auff das höchſte drey an dieſelbe ergangenen Citationen vngeachtet / jhre Klag nicht anbringen / ſo iſt nichts gewiſſers dann daß man jrer G. G. daſelbſt ein ewig ſtillſchweygen aufferlegē wird / *l. diffamari.* & ibid Dd. præſertim Blauer. & ante eum Didac. Couar. & Cagnol. *Cod. de ingen. manum* vnnd obwol der H zu S. ſich in Schrifften erbotten / nachmahls Vertrags mittel zuverſuchē / da aber dennoch dieſelbe entſtehen ſolten: So kan der curſus iuſtitiæ dem Kläger nicht geſperret werden / dann die Hoffgerichts Ordnung vnter anderem vermag / daß man dem Hoffgericht ſeinen lauff laſſen / id eſt, daſſelbe mit reſcriptis, à curſu iuſtitiæ nicht abhalten noch verhindern ſol / derowegen halte ich für rathſam / dieweyl der Vertrag ſchwerlich wird zu hinder ziehen ſein / vnd man ſich in erſter vnd zweyter inſtantz keines ſonderlichen beyfalls zugetröſten hat / jhre G G. hetten den H auff S. F G. gethanes Schreiben / nachmals gütliche Handlung eingeraumet / vnd darneben gebetten / dieſe Sache beym Hoffgericht zu J. dahin zurichten / daß der Proceß *ex l. diffamari.* nit zwar gar geſperret welches ein vnmüglich werck iſt / ſondern allein ſo lang eingeſtellet werde / biß die bevorſtehende gütliche Handlung vorüber / darzu jhr F. G. ſalua iuſtitia wol gelangen köñē. Könten nun jre G. in derſelbē / durch vnterhandlung des H ein mehrers vnd höhers / dann die im Vertrag bewilligte 1000. Gülden erlangē / ſo hat man daſſelbe anzunehmen / vnd den Proceß *ex leg. diffamari.* beyderſeyts einzuſtellen / auch G. W. dieſes theils nach erlangter bezahlung vollſtendiglich zu quittiren.

CONSILIVM V.

Svmmarca.

1 *Retentio nominis arguit retentionem effectus.*

2 *Argumentum à nomine etiam in probatione dominii valet.*

3 *Geminatio voluntatem diſponentis enixam denotat.*

4 *Determinatio vna, plura determinabilia reſpiciens, omnia æqualiter determinare debet. nu. 14.*

5 *Perſona Cōſiliarii debet eſſe probata & nobilis: imo pars corporis D. num. 6*

7 *Appellatione Principis quales perſonæ comprehenduntur.*

8 Te-

8 *Teſtes liquidam ſaltem probationem conſtituunt: confeſſio manifeſtiſſimam. nu. 9.*

Confeſſio propria plus valet, quam mille teſtes. nu. 5.

10 *Frater maior cum minore communem patrimonium habens, non poteſt eius tutor eſſe.*

11 *Adminiſtrator quilibet rationem reddere de adminiſtratione tenetur.*

12 *Subterfugiens iudicium, & probationes occultans, malam cauſam fouere præſumitur.*

13 *Impubes qui plures agnatos habet, an eius tutela, an vni vel omnibus, & cuinam deferri debeat.*

15 *Vocula,* in Vormundſchafft / *quouſque extendi debet.*

16 *Actus ad euitandum delictum in dubio, an cenſeatur alieno nomine factus, vel proprio. num. 17.*

18 *Tutor nomine ſuo quid faciens, cenſetur id facere nomine pupilli.*

19 *Qualibet diſputatio de verbis claris cenſetur ſuperuacanea.*

20 *Leges & ſtatuta etiam in foro conſcientiæ nos obligant.*

21 *Lex, etiam dura, nihilominus tamen ſeruari debet: verbis negatiuis concepta, plus operatur. nu. 22.*

23 *Iura Canonica ab omni grauamine appellationem indiſtincte admittentia, ſunt iniquiſſima.*

24 *Lex poſterior quando primam non tollit.*

25 *Diſpoſitio iuris Saxon. an per non vſum auferri poſſit.*

26 *Ad legis ſubſtantiam tria communiter requiruntur, & quænam illa.*

27 *Lex quando tolli vel abrogari debet.*

28 *Agnati tutores quando pupillo ſuis ſuccedunt.*

29 *Diſpoſitio iuris Saxon. quando tutores à rationum redditione eximit.*

30 *Conſuetudo iuri poſitiuo vel legi municipali quando præiudicat.*

31 *Lex quando per deſuetudinem tollitur vel abrogatur.*

32 *Frater fratri quando de geſtis rationem reddere cogitur, & quando non.*

33 *Auctoritas gloſſæ iuris Saxonic. lege deficiente, reliquis omnium Dd. auctoritatibus antecellit.*

34 *Deſtructo antecedente, deſtruitur & conſequens.*

35 *Dux Saxoniæ dicitur patronus iuris Saxonici: cui cura eius iuris ſecundum auream bullam maxime commiſſa eſt. num. 36.*

37 *Lex ad præterita nō refertur, ſed futuris negotiis formam dat.*

38 *Quilibet tutorum inſolidum habet officium.*

39 *Nemo ſine actione experiri debet.*

40 *Fundamento deficiente, nihil in eo inædificari poteſt.*

41 *Deſtructo fundamento, ædificium collabitur.*

42 *Probatio per coniecturas in quibus ſufficit.*

43 *Ratio adminiſtrationis quando inter fratres reddi non debet.*

44 *Ratificatio quando ex non facto inducitur, & quando non. num. 45.*

46 *Nominatio ſola non probat, & cur.*

47 *Nomen quando in conſideratione non habetur.*

48 *Diſparitate rationis habita, determinatio eius æqualiter non determinat.*

49 *Confeſſio tutoris vel curatoris quando pupillo vel minori non præiudicat.*

50 *Confeſſio extraiudicialis nihil operans, quando non valet.*

51 *Victoriam cauſæ ſuis clientibus promittentes, æquiparari ſolent venditoribus fumi.*

52 *Promittens victoriam litis, factum vere alienum promittit.*

53 *Argumentum ab æquiparatis quando in iure valet.*

54 *Similitudo vbi non eſt plena, non valet.*

55 *Argumentum à ſimili, in iure eſt periculoſiſſimum.*

56 *Quod quiſq; iuris in alium ſtatuerit, ipſe eodem iure vtatur.*

57 *Adminiſtrationis tutelaris ſequela eſt rationum redditio.*

58 *Argumentum ab antecedentis deſtructione ad deſtructionem conſequentis, an in iure valeat.*

59 *Præſumptio vna aliam tollit.*

60 *Reorum eſt fugere: vnde rei dicuntur fugientes. numer. 61.*

DEI OPT. MAXIMI AVXILIO.

DEr Fall darüber ein Rathſchlag begehret wird / verhelt ſich folgender geſtalt.

Es iſt weyland Graff G zu S. Chriſtſeliger Gedechtnüß Anno 52. im Monat Nouemb. in ſeinem Schloß G. am L. W. gelegen / ſeliglichen verſtorben / vnd hat nach ſeinem Tödtlichen abgang vier Söhne / als Lehensfolger hinter ſich verlaſſen: nemlich G. G. G. H. G. G. W. vnd dann G. A. vnter denſelben iſt der elteſte maiorennis, der andere G. H. G. 20. jahr alt / die jüngſten zwey Brüder aber ſind Minderjährig geweſen: Vnd wird in facti narratione præſupponiret, daß G H. G. in abweſen des elteſten Bruders G G. ſo den Kriegen nachgezogen / vnd des mehrentheyls ſich an außländiſchen orthen auffgehalten / ſich aller Väterlicher verlaſſenſchafft / vnnd der Regierung vnterfangen / auch die Rähte vnd Diener alſo bald in Handgelöbnuß genommen / vñ hierüber ſich der jüngſten zweyen / dazumahl noch vnmündigen Brüder G. W. vnd G. A. Vormundſchafft / beneben dem elteſten Bruder G. G vnterzogen / ſich auch mit der Witfrawen vnd Fräwlein des Leibgutes vnnd Mitgifft halben auff gewiſſe maß durch Verträge abgefunden.

Es haben auch beyde elteſten Grafen anfangs jrer Regierung in jhrer beyder namen vnd geprág allerley Müntz ſchlagen laſſen / vor ſich vnnd in Vormundtſchafft jrer noch Vnmündigen Brüder vō den Vnderthanen die Hüldigung genommen / die Lehenleute in Vormundſchafft beliehen / Verſchreibung vnnd Schuldbrieffe / Abſchied Vrtheyl / Handwercks Ordnung / vnd dergleichen mehr auffgerichtet / in der Regierung die Sachen in Vormundſchafft abgehandelt / mandata vnd Ordnungen tutorio nomine außgehen / vnnd im Druck publiciren, die Rechnungen von den Schöſſern / Rentmeiſtern vnd andern / entweder ſelbſten abgehöret / oder durch jhre in Vormundſchafft beſtalte Diener jährlich abhören laſſen / wie ſie dann auch mit den L. S händelern ſonderliche Conträcte geſchloſſen / vnd hat der dritte Bruder G. W ſeine elteſte zwey Brüder der Rechenſchafft jhrer verwaltung vnd adminiſtration auff vnterhandlung erlaſſen / darauß nothwendig erfolget / das ſie Vormunden müſſen geweſen ſein / dieweyl es ſonſten ſolcher erlaſſung gar nicht bedürffet.

Was nun G. W. für ein Recht wieder ſeine geweſene Vormunden gehabt / daſſelbe hat jtzo Klagender G. A. als der vierdte vnd jüngſte Bruder auch / vnnd haben der jtzo beklagten H. in Vormundſchafft beſtelte Rähte zu S. vnterm Dato den 4. May / Anno 87. an H. F. W vnd H. J. E beyde H. zu S geſchrieben vnd bekennet / das G. H. G. beneben G G. in tragender adminiſtration vnnd geſampter verwaltung

einen

einen mit nahmen N. P. H. eine proviſion verſchrieben.

Nach dem ſich auch G G. in außländiſchen Kriegen/ alß Franckreich / Dennemarck / Vngern/ vnd Niederland gebrauchē laſſen/ ſo hat G. H. G in deſſen abweſen die adminiſtration alleine geführet / welches von Anno 52. biß auff Annum 70. vnnd alſo gantzer 18. jahr gewehret. Hierüber hat G. G. nach ſeinem abſterben ein ſolch mercklich Schuldenlaſt verlaſſen/ daß ſeine verlaſſenſchafft zu einē Curation werck gediehen/ vnd wohl zubeſorgen / es möchten der weniger theyl der Glaubiger darvon bezahlet werden können: Daher G. A. verurſacht ſich an den Contutorem G. H. G. zu halten / vnnd von demſelben ein beſtendiges Inventarium, rationum redditionem, & reliquorum reſtitutionem zubegehren / wie er dann allbereyt Anno 85. eine Rechtliche Klage an dem C F. S. Oberhoffgericht zu L. angeſtellet / darinnen ſo wird verfahren/ das die beweiß Articul vna cum copiis documentorum vor längſt Gerichtlich eingebracht / vnnd an jtzo de editione originalium von beyden Partheyen diſputiret wird. Dieweyl aber fürnehme Leute/ ſo der G. S. gütes gönnen / nicht gern erfahren wolten/ das auß dieſer vneinigkeit der H. G. etwa das C. vnd F. H. S. auſam nehmen möchte / dieſelben noch weniger vermittelſt der Landtſaſſerey zu ſubiugiren, als iſt dahin geſchloſſen/ von beyden theylen friedliebende Leute nieder zuſetzen / vnnd fleiß anzuwenden/ ob dieſe Rechtfertigung in der güte beygelegt / vnd beyde theyl in guter eynigkeit/ wie es dann der verwandnuß nach billich ſein ſolte/ beyſammen leben möchten.

Damit nun die Herrn Beklagten eygentlich vnnd gründtlich wiſſen mögen/ wie weyt ſie dem H. Kläger zu weichen ſchuldig / vnd ob ſich ihre Gnade auff ihre Sachen dergeſtalt zuverlaſſen / das ſie in entſtehung gütlicher vergleichung / ſich eines Rechtlichen Obſieges zugetröſten/ als begehren jr G. ſich in forma eines Conſilii pro veritate cauſæ & iuſtitia concepti zuberichten/ ob mit den producirten vrkunden ſo viel darzuthun / das ihrer G. H. Vatter weyland G. H G. zu S. Chriſtſeliger gedechtnuß des H. Klägers Vormund geweſen/ vnd das daher ſeiner G. erben ratione adminiſtratæ tutelæ dem H. Kläger Rechnung zu thun/ vnd die reliqua zu reſtituiren ſchuldig ſein/ oder ob ſich die H. Beklagten einer abſolutori Vrtheyl zugetröſten haben.

DIeſe eynige / gleichwohl aber wichtige Frage / vermittelſt Göttlicher Hülff zu reſolviren, hat es wohl anfänglich das anſehen / als wann zuvorn vnd wohlermelter G H G. zu S. Chriſtſeliger Gedechtnuß/ des H. Klägers Vormund geweſen/ vnnd demſelben ad rationes reddendas, & reſtitutionē reliquorum verbunden vnd verobligiret ſey/ vnd ſolchs auß folgenden nicht geringſchetzigen/ ſondern faſt anſehenlichen vrſachen vnd motiven.

Erſtlichen haben ſich ſeine Gn. für ſeines H. Bruders G. A. Vormunden ſelbſt angeben / ſich alſo genennet vnd geſchrieben / welches allein ad probationem illius tutelæ genugſam iſt. Cum nominatio ab aliquo facta rem talem faciat, prout nominata fuit: per ea, quæ allegat Decian. *conſil. 7. ad primum. num. 5. vol. 2. & conſil. 21. & quanquam. numer. 16. vol. 1.* vbi confirmat nominationem à patre factam de filio naturali, quod ſit legitimus, operari legitimationem: &
1 quod nominis † retentio arguat retentionem effe-
2 ctus, & argumentum à † nomine etiam in probatione Domini valeat: voluit Cravett. *conſil. 72. dicendum. num. 14.* & ante eum Baldus *conſ. 183 ſtatuto civitatis Veronæ vol. 2. lib. 2* welches in gegenwertigem fall ſo viel deſto mehr ſtat haben muß / dieweyl darinnen vor das andere / ſolche denuminatio nicht ein oder zweymahl/ ſondern vielfältig erfolget / wie die in groſſer anzahl ad acta gebrachte vrkundē außweyſen / darinnen ſich wohlermelter G. H. G. dieſer wort gebrauchet: Für vns / vnnd in Vormundſchafft vnſerer freundlichen lieben Brüder / ꝛc. Darauß ſeiner G. endlicher Will vnd Meynung/ vn̄ das dieſelben actus nomine tutorio verrichtet worden ſein / vberflüſſig
abzunehmen iſt / cum geminatio † adeoque multo 3
magis triplicatio enixam voluntatem diſponentis ſignificet, per multa, quæ allegat Ferdinand. Vaſqu. *libr. 1. de ſucceſſion. creatione. §. 3. num. 13. & ſeqq.* vbi triginta ſex effectus geminationis recenſet: Faciunt ea, quæ tradit Decian. *conſil. 41. pro fundamento. nu. 50. volum. 2.* vbi probat triplicationem & quadruplicationem multum operari. Et Maſcard. *de probatio. lib. vol. 1. conclus. 838.* vbi confirmat, quantæ ſit efficaciæ & virtutis geminatio ad aliquid probandum. Sonderlich wann dieſelbe ex intervallo temporis, vnd alſo nicht auff eine zeit erfolget / quo caſu iteratio & geminatio longe fortius operatur, quam ſi paulo poſt, aut vno eodemq́; tempore ſubſecuta fuiſſet. Idem quem modo allegavimus Decian. *conſil. 39. quæ jacti ſpecie. num. 93. vol. 2.* Wie dann diß falls geſchehen / da ſich viel vnd wohlermelter G. H. G. zu S. nicht allein Anno 52. 53. 55. 56. &c. ſondern auch 62. vnnd biß in das 66. Jahr ſeiner Vnmündigen Brüder Vormunden geſchrieben vnd genennet hat.

So iſt auch vor das dritte gahr nicht zu zweyffeln / daß das wort: in Vormundſchafft: deſſen ſich beyde H. G. in ihren außſchreiben ſo vielfältig gebraucht/ ſo wohl auff G. H. G. als G. G. perſon zu extendiren, vnd von einem ſo wohl als von dem andern zuverſtehen/ auch das onus reddendarum rationum ex tutela proveniens beyden zu zuerkennen ſey / cum deter-
minatio † vna reſpiciēs plura determinabilia, æqua 4
liter omnia determinare debeat. *l. ſani hoc iure. §. Lucius. de vulg. l. ſi ita legatarius. §. cum ita. de leg. 3. l. fin. C. de ſentent.* quibus in locis traditur, quando duo recipiunt vnam determinationem, quod intelligantur eam vniformiter agnoſcere vel recipere.

Vnnd bekennen hierüber für das vierdte die G. in Vormundſchafft verordnete Räthe zu S. in einem ſub dato den 4. Maii Annu 87. abgangenen Schreiben/ das beyde H. G. G. G. vnd G. H. G. in geſamter verwaltung vnd adminiſtration der G. S. geweſen / ſolchem bekentnuß iſt billich glauben zuzuſtellen/ nicht allein darumb/ das ermelte Räthe ſolche Sachen bekundeſchafft/ darvon ſie in ihrer Cantzeley gute nachrichtung haben können / quo caſu teſtes illarum rerum periti, etiamſi pauciores ſint, aliis præferuntur, quod cenſeatur lux veritatis eis magis aſſiſtere. *l. ob carmen in fin. ff. de teſtib. c. in noſtra. extr. d. t.* ſondern auch auß dieſer vrſachen / das zu ſolchen hohen Empteren gemeiniglich fürnehme Leute pflegen gebraucht zu werden / denen Ampts vnnd ihrer Dignität halben mehr dan̄ andern gemeinen Leuten zu glauben iſt / cum per-
ſona † Conſiliarii ſit nobilis & probata *l. omnium. in* 5
princ. Cod. de teſtam. imo ſit pars † corporis ducalis. *l.* 6
quiſquis. Cod. ad l. Iul. maieſt. Exea *in tract. de pact. n. 326.* Vnd iſt nichts daran gelegen/ wann ſchon ſolche inter
von F. Räthen ſolten zuverſtehen ſeyn/ cum † Princi- 7
pis appellatione etiam Comites & reliquæ perſonæ

in illuſtri dignitate poſitæ comprehendantur, argument. gl. *in Clem.* 1. *verb. Regum de Baptiſm* Iacobin. de S.Georg. *in tract. feud. verb. Princeps Pedemontium.* Boſſius *in tractat. de Principe. numer.* 1. Schrad. *in tract. feudal. part.* 10. *ſect.* 1. *num.* 28.

Haben nun der H. Beklagten eygne Rähte ein ſolches von ſich geſchrieben vnd bekennet / ſo iſt wahrlich wol zu beſorgen / es möchte ein ſolch Bekäntnuß jren Gnaden nicht wenig nachtheilig ſeyn. Cum confeſſio propria plus valeat, quam mille teſtes: Ce-
8 phal. *conſil.* 678. *numer.* 36. ſiquidem teſtes † liquidam tantum, & euidentem probationem conſtituunt. *leg. ſi tutor. Codic. de pericul. tutor.* Confeſſio
9 autem † manifeſtiſſimam. *l. non intelligitur. § incerta.* & ibi gloſſ. *de iur. fiſc.*

So befindet ſich auch vor das fünffte auß dem zu Speyr Anno 70. den 9. Decemb. auffgerichten Brüderlichen Vertrage / das dazumahl vnter anderen verglichen in Puncten weyland G. Wilhelm zu S. ſeine elteſte zwey Herren Brüder Gr. G. vnnd G. H. G. alle nunmehr Chriſtſeliger Gedechtnuß der Rechenſchafft jhrer gehabter verwaltung vnnd administration auß Brüderlichem vertrawen gantz vnd gahr erlaſſen hat / welche erlaſſung die Schuldigkeit der Rechnung præſupponiret. Sind nun die beyden Herren Eltern G. dem dritten Bruder Rechnung zu thun ſchuldig geweſen / ſo wil ſchließlich folgen / das ſie dem vierdten vnd jüngſten Bruder / dem jetzo Klagenden G. A. nicht weniger darzu verpflichtet ſein / cum verſimile ſit patrem omnes fratres ex æquo voluiſſe admitti, iuſque inter eos ſeruare legitimarum hæreditatum, *leg. vel ſingulis. de vulg. l. ſi ita ligatam.* 1. *de condit. & demonſtrat.* ſicut etiam ſorores in dubio æqualiter cenſentur eſſe dotatæ: per ea, quæ allegat Decian. *conſil.* 32. *Tametſi putem. numer.* 66. *volum.* 2.

Wann man auch ſchon für das ſechſte ſagen wolte / G. H. G habe ſeiner jüngern Brüdern / als mit welchen ſein Gn. ein vermengtes / vnd biß auff Annum 70 vnzertheiltes vermügen gehabt / Vormün-
10 de von Rechts wegen nicht ſein können / cum † frater maior, qui habet commune patrimonium cum minore, non poſſit eſſe eius tutor. Vincent. de Franchis *deciſ.* 404. So were doch auch / auff ſolchen fall / dahin zuſehen / das ſeine Gn. ſich der adminiſtration beneben G. G. vnterfangen / derentwegen ſie ſich der Rechnung nicht verweigern können. Cum frater natu maior, qui adminiſtrauit bona communia, fratribus minoribus adminiſtrationis rationem reddere, & reliqua ſoluere teneatur, per ea, quæ allegat Cephalus *conſil.* 363. *libr.* 3. Wie es dann generaliter in Recht alſo verordnet / vt quilibet adminiſtra-
11 tor † teneatur rationem reddere de adminiſtratis, ſiue ſit tutor, ſiue ſit frater, præſertim vero de fructibus perceptis. Decianus *conſil.* 79. *ſtudendo ergo. numer.* 11 [illegible] *lum.* 2.

Ja das noch mehr iſt / qui nec tutor, nec curator conſtitutus, vltro adminiſtrauit, non tantum dolum & latam culpam, ſed & leuem præſtare neceſſe habeat. *leg. tutori. Codic. de negot. geſt.* ita vt eius hæredes non minus teneantur adminiſtrationis rationem reddere, & liberos exhibere, nec iterum eorum iuramento de bonis in hæreditate non repertis, ſi non confeciſſent inuentarium. Burgninus Caualcanus *deciſion.* 9 *de contrac.* [illegible]

Vnd iſt für das ſiebende glaublich vnd vermutlich / dieweyl ſich Graff H. G. einen Vormunden ſeiner Gnaden jünger beyden Herren Brüder genennet vnnd geſchrieben / auch hierüber [illegible] Gunthero des mehrentheyls adminiſtriret / es ſey ſolche adminiſtratio nomine tutorio von ſeiner Gn. verrichtet worden / argumento eorum quæ tradit Z. ſius in l. *ſi ita ſtipulatus fuero.* §. *Chryſogonus. num.* 7. *de verb. obligat.* vbi dicit, officialem, qui contra h[illegible] ſeipſum nominando officialem, cenſeri [illegible] iſſe nomine officii.

Wann auch ſchon ſeine Gnaden nit zwar tutor, ſondern allein protutor geweſen ſein ſolte / daſſie ein jeder zuhalten iſt / qui munere tutoris fu[illegible] in re impuberis, ſiue ſe putet tutorem, ſiue ſciens [illegible], fingit tamen. l. 1. § *pro tutore ff. de eo, qui pro tut. vel curat. negot. geſt.* Paul. Montan, *in tractat. de iure tutel. & curatel. capit.* 39. *numer.* 25. So köndten ſich doch ſeine Gnaden / oder nunmehr derſelben Erben damit auch nicht entſchüldigen / noch dero condition beſſer dardurch machen / cum etiam quaſi tutor vel protutor eandem fidem & diligentiã præſtare teneatur, quam verus tutor d. l. 1 *& l.* 1. *C. d. tit.* Montan *d. c.* 39. *n.* 24.

So haben auch für das achte vnd letzte die H. Beklagten ihre Sachen damit nicht wenig verdechtig gemacht / dz ſie ſich damit ſo lang auffgehalten / eine Leuterung oder appellation nach der andern eingewant / vnd die originalia zu edirn ſich verweigert / dardurch dann dieſe Sachen viel lange jahr auffgezogen / vnd die klagende Parth zu keinem endlichen beſcheid kommen oder gelangen können / in welchem fall dafür gehalten wird / quod iudicium † ſubterfugiens, & probatio- 12
nes occultans malã cauſam fouere præſumatur, per ea quæ allegat Menoch. *de præſumpt. lib.* 2. *præſumpt.* 91. Maſcard. *de probat. vol.* 1 *concluſ.* 275.

Vnd auß dieſen jtzo angezogenen vrſachen / möchte dem erſten anſehẽ nach wol dahin geſchloſſen werden / das der angeſtalten Klag gemeß wieder viel vnd wolermeltes G. H. G. Erben zu Recht erkennen / denſelben auch redditio rationum, & reliquorum reſtitutio aufferlegt ſey.

Wir halten es aber / nach fleiſſiger erwegung der Sachen eygentlich dafür / das die H. Beklagten von ſolchen momenten allen vngeachtet von angeſtalter Klage von Rechts wegen billicher abſoluiret, dann darein condemniret werden / vnd ſolches auß folgenden vnſers erachtens viel mehr erheblichen vnd bewegenden Vrſachen.

Erſtlich iſt es zwar nicht ohne / das viel vnd wolgemelter G. H. G in den producirten Vrkunden [illegible] neben Graff G. für ihrer Gnaden jüngſten zwey Brüder Vormunden angegeben vnd geſetzet wird. Es ſind aber ſolche wort: In Vormundſchafft: gahr nicht auff ſeiner Gnaden Perſon zuextendiren / ſondern allein von dem elteſten Bruder Graff G als dem legitimo tutore zuverſtehen.

Solches nun mit müglicher kürtz zu deduciren, ſo muß man fur allen dingen berichtet ſein / das nach verordnung der in der Landgraffſchafft T. Landüblichen S. Recht / allezeit der elteſte nechſte agnat des Vnmündigen Vormunde iſt. Textus eſt expreſſus *in libr.* 1 Landrecht *artic.* 23. ibi, Jhr elteſter ebenbürtiger Schwertmagen iſt der Kinder Vormunde / & ibi gloſſa, & Zobel us in *additionib* & habetur *in differentiis iuris Ciuilis & Saxonici lib.* 1 *diff.* 15 *& libr.* 2 *diff.* 7 *&* 3. quibus in locis traduntur, quando impubes habet 13
plures agnatos æque proximos, quod onus tutelæ non omnibus agnatis æque accreſcat, ſed ſeniori tãtum deferatur. Quam deciſionem e[illegible] dis

obtine-

obtinere, quia generalis eſt, nec vll[illegible] Ctionem, teſtis eſt Schrader. *in tract*. [illegible] *part*. *ſect*. 19. *numer*. 39. Dieſer verordn[illegible] bey dem jüngſten Bruder Vormun[illegible] anders / dann dem Elteſten Bru[illegible] Schwerdmagen / nemlich G. [illegible] gen werden k[illegible]en.

Es mü[illegible]en auch die in den [illegible] ben vnd anderen producirten [illegible] wort: In Vormundſchafft [illegible] dem legitimo tutore, nicht [illegible] me die S. Recht ext[illegible] gitimam tutelam auſſ[illegible] werden / dann ob wohl hieroben [illegible]
14 brand angezeygt / quod vna † de[illegible] liter determinet omnia determinab[illegible] dieſelbe Regula vielfältig / ſonderlich [illegible] mittet, vt non habeat locum in eo c[illegible] uerſa ſubeſt determinandi ratio, *leg*. [illegible] *trimon*. *leg*. *coharedes*. §. *qui diſcretas*. *de vulgar*. *offic*. *procurat*. *leg*. *mulieri & Titio*. *de condition*. *& ſtration*. vnde in filium & nepotem patet in[illegible] cum maior ſit in filio, quam in nepote & [illegible] tudinis & charitatis ratio, non ſimul, ſed [illegible] nepotem poſt filium hæredem facere v[illegible] Accurſius & alii permulti docuerunt, *in leg*. [illegible] *Aquilin*. §. *quidem recte*. *de liber*. *& poſthum*. plura [illegible] determinatione ob rationis diuerſitatem inæqua[illegible] ter determinante allegat Anton. Cioffus *conſil*. 1. *numer*. 32. 33. 34. *& in conſil*. 30. *numer*. 6 7. vbi dicit: veriſſimum quidem eſſe, ſi regulam inſpicias: quod vna determinatio omnia pariformiter determine[illegible], per ea quæ ibi allegat: ſed hanc regulam in mult[illegible] caſibus vim ſuam amittere: præſertim vero quando eorum, de quorum determinatione agitur, diuerſa eſt ratio.

Dieweyl dann in perſona G. G. als des Elteſten Bruders vnd Schwerdmagens / deme die tutela à lege auffgetragen wird / viel mehr beweguuß circa tutelam vorhanden ſein / denn bey G. H. G so kan auch das wörtlein. In Vormundſchafft: beyder G Perſonen / in deren nahmen die Schreiben außgangen vnd publicirt werden / zugleich vnd æqualiter nicht determiniren, ſondern es muß daſſelbe allein auff G. G. Perſon reſtringiret, vnd von demſelben als legitimo tutore verſtanden werden / darumb wil es ſich gahr nicht ſchicken / daß man alſo argumentiren vnd ſchlieſſen wolte / dieweyl Graff Günther Vormundt geweſen / ſich auch alſo genennet vnnd geſchrieben / darumb muß folgen / das die wort: In Vormundtſchafft: auch auff G. H. G. Perſon / der nicht Vormundt geweſen / vnd dennoch in ſolchen Außſchreiben / Verträgen / vñ andern Vrkunden zugleich auch alſo benennet wird / zu extendiren ſein / dann die oban gezogene Regula de determinatione æqualiter determinante, nicht ſo crude & Iudaice, ſondern data paritate terminorum zuverſtehen iſt.

Vnd wann ſich bey denen Perſonen / welche zugleich in eine determination gezogen werden / ein vnterſcheid befindet / tunc non æqualiter, ſed ſecundum naturam & qualitatẽ vniuſcuiuſq; determinat: vt late per Andr. Barbatiam *conſil*. 43. *col*. *penult*. *vol*. 2. vbi dicit, hoc ſempiterna memoria dignum eſſe, ſic, vt exemplo res clarior fiat, cum legimus *Pſal*. 35. *Homines & iumenta ſaluabis Domine, &c*. intelligimus Deum non æqualiter, ſed ſecundum vtriuſque naturam & conditionem homines & iumenta ſaluare.

Daß [illegible]un zwiſchen G. G. als des legitimi tutoris Perſon / der ſich ſeiner Vnmündigen Brüder Vormundſchafft ex legis auctoritate angemaſſet / vnnd [illegible] jüngen G. H. G. welcher ſich der adminiſtration [illegible] in limitato modo, vnd ſo viel ſeinen vierdten theil / [illegible] an der G. gebühret / vnterfangen / ein groſſer [illegible]ſcheidt ſey / ſolches bedarff keines weitläufftigen [illegible]ßführens / vnd kan ein jeder leicht ermeſſen / quod [illegible] hac terminorum diſparitate, & vtriuſq; perſonæ inæqualitate, æqualis determinatio locum [illegible] caſu habere non poſſit. Beuoraus / dieweyl das [illegible]: † In Vormundiſchafft. auch in nu- 15 [illegible] ſingulari: vnd alſo in eines H. oder G. Perſon [illegible] werden kan / wie es dann auch in numero [illegible] ſtehet / vnd dabey billich gelaſſen / auch auf [illegible] nicht extendiret wird. Quemadmo[illegible] pluralitas perſonarum & nominis, Bart. [illegible] *rum*. § *ſi inter duos*. *ff de leg*. 2. Zaſius *in l*. 2. [illegible] *de bon*. *poſſ*. *ff ſecund*. *tabul*. Crauet. *conſ*. 267 Ita etiam pluralitas factorum & actuum [illegible] *cap*. *in præſentia*. §. *verum*. vbi Anton. [illegible] *de probat*. Bald. *in l*. *neque natales*. *col*. 3. [illegible] *Cod*. *de probat*. Iaſon *in dict*. *leg*. [illegible] *bon*. *poſſ*. *ff*. *ſecund*. *tab*. Vnd damit [illegible] noch klärer für Augen geſtellet [illegible] gemacht werde / das ſolches wort: In [illegible]ſchafft: auff Graff H. G. Perſon / nicht [illegible] ſey / ſo wollen wir vns auff beyde ſub li[illegible] A. & W. producirte Vrkunden hiermit be[illegible] vnnd gezogen haben / welche Graff Hans [illegible]ther allein in ſeinem nahmen hat außgehen laſ[illegible] darinnen warlich keiner Vormundtſchafft / ſon[illegible] allein Gr. G. & quidem abſolute, nulla facta [illegible]tione tutelæ gedacht wird / welches gewißlich nit geſchehen were / wann Gr. H. G. neben G. G. Mitvormundt geweſen / vnnd wann man ſchon ſagen wolte / daß das eine mit litera A vermerckte außſchreiben Anno 52. vnd alſo zu der zeit datiret / da G. H. G. noch [illegible] Vnmündig geweſen / vnd Alters halben [illegible] jüngſte zweyen Brüder Vormundt nicht [illegible]nen / ſo iſt doch das andere mit litera W. ver[illegible] außſchreiben Anno 63. datiret / da ſeine Gn. [illegible] 31. Jahr alt / vnnd dieſer defectus ætatis, wie [illegible] nicht mehr vorhanden geweſen / vnd damit an dieſer [illegible]retation noch weniger zu zweyffeln / ſo wollen wir vns ferner / vnd vor dz andere zu allẽ vberfl[illegible] / auch auff die ſub lit. F. producirte vrkund gezogen haben / in welcher G. H. H. zu S. vnd H. zu L. welcher G. W. vnd G. A. Vormund nicht geweſen / noch ſein können / dieweyl G G. als der nechſte Schwerdtmagen vnnd agnat ſich der Vormundtſchafft vnterfangen gehabt / beneben G. G. vnd G. H. G. namhafftig gemacht wird / wann nun das darinnen geſetzte wort: In Vormundtſchafft: auff G. H. G perſon ſolte zu extendiren ſein / ſo müſte es auch auff Gr. H. H. perſon extendiret werdẽ / id quod eſſet abſurdum, & literæ ſtatuti Saxonici plane contrarium, darinnen der nechſte Schwerdemagen / & ita proximus agnatus, non etiam remotior, qualis fuit Ioan. Henricus, zu dieſer Vormundtſchafft beruffen wird.

Da es auch hierbey die Meynung gehabt haben / vnd G. H. G. gleich ſo wohl / als G G. Vormundt geweſen ſein ſolte / ſo würden beyde H. ohn allen zweiffel den gewöhnlichen ſtylum gehalten / vnd nicht das bloſſe wort: In Vormundſchafft: ſondern: In geſambter Vormundſchafft: in den gemeynen außſchreiben / oder ſonſten gebraucht haben / welches

aber verblieben / ſonder zweyffel auß keiner anderen / dann dieſer vrſachen / das man es bey der legitima G. G. allein auffgetragenen tutela hat verbleiben laſſen / vnd darüber nichts newes einführen wollen / in maſſen zu geſchehen pfleget / wann ex teſtamento zweyen Perſonen die tutela auffgetragen wird / wie dann vnverborgen / was man zu vnſern zeiten circa tutelam impuberum principum in teſtamento defuncti duobus delatam in außſchreiben / befelchen / vnd ſonſten für einen ſtylum gehalten hat / dieweyl dann keiner ſämptlichen Vormundeſchafft gedacht wird / ſo wil für das dritte nothwendig dahin zu ſchlieſſen ſein / was von Graff H. G. in einem oder dem andern dißfalls fürgenommen / tractiret, vnd gehandelt worden iſt / das ſolches von ſeiner Gnaden nicht tutorio nomine, ſondern wegen des vierdten theyls / den ſeine Gn. an der G. gehabt / muß geſchehen ſein / *argument. leg. me tio. pro ſocio. leg. magis. de ſolut.* Roman. *conſil.* 275 *in princip.* Cranetta *conſil.* 286. *num.* 1. Solum enim, vt
16 cuiꝫ eſtur delictum, actus † in dubio cenſetur nomine alieno factus: Petrus Gerard. *ſingular.* 14 *num.* 12. Facit decisio Baron *in l. Titium & Maeuium § altero. de adminiſtrat. tutor.* Socin. *conſil.* 92. *column. pen. verſic. Aliquando & tertio. libr.* 1. & Decii *conſil.* 21 *num.* 1. vbi dicunt: Quod ſi frater cum pecunia etiam communi & hæreditaria negotietur, in dubio cenſeatur negotiari nomine proprio, niſi ſit tutor vel curator fratris minoris, & ſi filius ex pecunia paterna actum gerat, quod cenſeatur gerere nomine proprio. Socinus *d. conſ* 92 & præter ipſos facit textus *in l duo fratres. de acquir. vel omitt. hæred.* vbi duo fratres habent hæreditatem communem, ſi alter moriatur, alter vtendo bonis communibus non cenſetur adire hæreditatem mortui, ſed iure proprio vti. Et quod actus
17 in † dubio præſumatur factus nomine proprio potius, quam alieno, multis confirmat Maſcardus *de probation. concluſ.* 38. *volum.* 1. vbi hanc concluſionem communi ſcribentium calculo receptam eſſe aſſerit. Vnd ob er wohl dieſelbe *numer.* 2. in perſona cu-
18 toris limitiret, qui licet faciat nomine † ſuo, tamen cenſeatur etiam facere nomine pupilli.

Dieweyl aber dennoch allhier von ſolcher tutel keine andere Nachrichtung oder Beweiß verhanden / dann das bloſſe wörtlein: Zu Vormundſchafft: ſo in den außſchreiben gebraucht worden / vnd allbereyt genugſam angezeigt / was daſſelbe vor einen verſtand habe / ſo laſſen wir es bey dem gemeinen Beſchluß oder Regul bewenden vnd halten dafür / der legitimus tutor als G. G. werde die actus tutelares nomine impuberum für ſich exerciret haben / vnd Gr. H. G. ſo viel ſeinen vierdten theyl an der G. betroffen / gleicher geſtalt administriren laſſen / wie er dann auch ihme / als der nicht weniger maiorennis geweſen / daran keinen einhalt thun können.

Wann auch ſchon viel vnd wohlermeldter Graff G. zu Schwartzenburg / ſelten zu Hauß geweſen / ſondern dem Kriegeswe ſen in frembde Königreich nachgezogen ſein ſolte / wie in facti narratione præſupponiret wird / vnd ohne das vielen Ehrlichen Leuten bewuſt iſt / ſo haben doch ſeine G. in A. eine beſtellete Regierung gehabt / durch welche der G. vnnd tutel Sachen verrichtet werden können / vnd ohn allen zweyffel verrichtet worden ſein / wie dann vermutlich / das man in der Cantzley deſſelben orts gute nachrichtung finden wird / was ſich dieſelbe zeit vber in einem oder dem andern zugetragen hat.

Vor das ſiebende / den fall geſetzet / da [illegible] H. G. des Herren Klägers Vormundt ſolte ge[illegible] ſein / welches gleichwohl vnſers erachtens auß den Producirten Vrkunden nicht zuerzwingen iſt / ſo weren demnach S. G. nach verordnung Landtüblicher S. Recht dem H. Kläger daher Rechnung zu thun vnverbunden. Textus eſt expreſſus [illegible] *libr.* 1. *art.* 23. *in fin.* ibi: Wo der Vormundt auch Erbe mit iſt / ſo darff er niemandt des Kindes Gut berechnen. Dieſes ſind je klare vnd helle wort / die man billich in kein disputat ziehen ſolte. Cum omnis dispu-
tatio † de verbis claris atq; perſpicuis, ſit ſuperuac[a]nea *l. ille aut ille. §. cum in verbis. de leg.* [illegible] Viel weniger kan dieſen vndiſputierlichen Worten ein anderer verſtandt angedeutet werden / cum verbis alium obtrudere ſenſum, quam eum, quem ſonant, in auribus recte intelligentium viris bene in iure verſatis admodum graue ſit, vt ex Baldo auctor nobis eſt, Bruge[n]ſis *ad leg.* 2. *§. creditum. num.* [illegible] *ſi cert. pet.* per tex. *literis c.* 1. *extr. de ſp[o]nſal.* 19

Wir vermercken auch nicht / das der Herr Kläger ſich dergleichen etwas vnterſtanden / auſſerhalb das fürgewendet wird / hoc ius eſſe controuerſum, & ad deciſionem cauſarum non allegandum. Imo teſte Weſenbecio iniquiſſimum, & per conſtitutionem Electoralem, & per conſtitutiones Imperii antiquatum, ita vt nullum poſſit allegari præiudicium. Ex quo appareat, fuiſſe aliquando ita iudicatum.

Wie wir nun mit dem Herren Kläger in deme eynig / quod lex controuerſa propter intellectum dubium, & non ſatis expeditum ad deciſionem cauſarum allegari non debeat, *leg in ambiguo.* & ibi Bartolus *de reb. dub.* Alſo wiſſen wir vns nicht zuerinnern / daß dieſe diſpoſitio iuris Saxonici auſſerhalb was bald hernach erinnert werden ſol / der geſtalt in controuerſiam gezogen worden were / das dieſelbe ad deciſionem huius controuerſiæ nicht ſolte zu allegiren ſein /
cum leges & ſtatuta non † obligent etiam in foro conſcientiæ: per multa quæ allegat Tiraquellus *in* 20
præfat. de retract. numer. 74. Das auch ſolche verordnung ſolte etwas hart vnd vnbillich ſein / ſolches wollen wir gleichwohl nicht aller ding wiederſprechen / es wil aber daher keinesweges folgen / das man dieſelbe zu halten nicht ſolte ſchuldig ſein / cum † l[ex] 21
quam iniquum [illegible] dura, [illegible] omnibus ſeruanda ſit [illegible] *proſpex[it] ff. qui & à quibus manumiſſ. lib. non fiant.* Idque ex eo ſolum, quod ſcripta eſt, licet eius nulla poſſit aſſignari ratio: vt tradunt omnes *in l. non omnium. ff. de ll.* & C. noniſtæ *in cap* 1. vbi Felin. multa. *de conſtit.* præſertim vero, vbi lex clara eſt, & figit pedem, vt dicit gloſſ. *in leg ſi non ſ[or]tit. ff. pro ſocio.* & inſuper ver-
bis neg[a]tiuis † concepta, nempe quod eiuſmodi tu- 22
tor, in quo tutela & ſucceſſio concurrunt, neque ſatiſdare, neque rationem reddere compellatur. Quo caſu plus [illegible] ratur eius præceptum, quam ſi affirmatiuis verbis conceptum ſit. Raudenus *deciſ.* 34. *numer.* 126. [1]28.

Iſt alſo kein zweyffel / das dieſe von dem Herren Kläger angezogene iniquitas ſtatuti, vel iuris Saxonici ihme nichts fürtragen / noch deſſelben obſeruantiam ſperren oder verhindern könne / cum etiam [iur]a
Canonica, in † eo, quod indiſtincte ab omni grauamine appellationem admittunt ſint iniquiſſima, 23
& non reſpexerint, niſi extorſionem pecuniæ, ideoque crebras & fruſtratorias appellationes admittunt.

mittant. Cynus in l. *ante. ad fin. Cod quor. appellat. non recip.* Petr. de Anchoran. *in cap. non ſolum. col 1. ad fin. de appellat. in 6.* nihilominus tamen tota die obſeruantur, wie ſolches der vbliche ſtylus in foro & praxi täglich zuerkennen gibt.

Das auch ſolche verordnung durch die Reichs / vnd des Churfürſten zu Sachſen conſtitutiones ſolte auffgehoben ſein / daran wird auch nicht ohne Vrſach gezweyffelt. Dann ob wohl in receſſu Imperii, im Jahr ein tauſendt fünff hundert acht vnd viertzig / Auguſtæ edito, *tit.* Von der Pupillen vnd minderjährigen Kinder Tutorn vnd Vormunden. Vnd in der Churfürſtlichen S. Conſtitution, *part. 2. conſtit.* 11. verordnet wird / das alle Vormunden / ſie ſind Teſtamentarii, Datiui ſiue Legitimi jährlich Rechnung zu thun ſollen ſchüldig ſein / ſoiſt doch der vnterſcheid / der in S. Rechten von dem Vormunden / in quo tutela & ſucceſſio concurrit, gemacht wird / dadurch expreſſe nicht auffgehaben / ſondern es wil etwas mehr darzu gehören / vt leges & ſtatuta antiqua ex præſumta mente Legiſlatorum nouis legibus ac ſtatutis promulgatis correcta ac mutata dicantur, per ea quæ allegat Menochius *de præſumtion. libr. 6. præſumpt. 38.* vbi *numer. 16.* dicit, quando lex noua & correctoria poteſt aliquid operari etiam in modico, quod tunc in reliquis ſtricte accipiatur, vt minus corrigat. Item, quando lex antiqua eſt ſpecialis, noua vero generalis, quod eo caſu poſterior
24 non † tollat nec corrigat primam illam, ſed noua hæc recipiat declarationem & interpretationem ab illa antiqua ſpeciali. Dieweyl dann die Churfürſtliche Conſtitution alle tutores ad quotannis reddendas rationes verobligiret / daran zuuor zweyffel vorgefallen / vnnd alſo circa hoc genuegſam operiret, das Sachſen Recht auch diſsfall ſpecial / dargegen die Conſtitutiones tam Imperii, quam Electoris Saxoniæ generales ſein.

So kan nicht geſaget werden / das dadurch das alte Sachſen Recht geendert oder auffgehoben worden ſey. Das nun hierüber kein præiudicium vorhanden ſey / darauſs zuvernemen / das in ſimili caſu darauff gevrtheylet / das glauben wir auch nicht vbel / wir wiſſen auch für vnſere Perſon keines anzuzeygen.

Würde alſo in effectu darauff beruhen / an per
25 non vſum ſublata † ſit illa Saxonici iuris diſpoſitio.
26 Nam ad eſſentiam † vel ſubſtantiam legis tria coniunctim deſiderantur. Primum, quod lex condatur vel conſtituatur: Secundo, quod publicetur, vel promulgetur: Tertio, quod moribus vtentium approbetur, vſque adeo, vt ſi vnum horum aliquod deficiat, legis vel conſtitutionis nomen non mereatur: Felinus *in capit. 1. colum. 10 circa medium. de treug. & pace.* per textum *capit. in iſtis. §. leges. diſtinction. 4.* facit *l. de quibus. in fin. ff. de legib. §. fin. authent. quibus mod. natur. effi. ant. ſui. collat. 7.* Eamque ſententiam communius receptam eſſe locuples teſtis eſt Alexand. *conſil. 132. viſa facti narratione. num. 1. libr. 1.*

Ob nun wohl bey dieſer weytleufftigen vnd ſchweren Frage / nicht allein variæ & diſcrepantes, ſondern auch contrariæ vnnd repugnantes Doctorum opiniones befunden werden / teſte Felin. *in dict. cap. 1. nu. 6.* So halten wir es doch eygentlich darfür / quod lex
27 tolli † vel abrogari non poſſit: niſi vel per aliam legem poſtea in contrarium latam, vel per contrariam conſuetudinem. *§. ſed naturalia. Inſtitut. de iure natur. gent. & ciuil.* Nun wird von dem Herrn Kläger kein ander oder neuere Satzung allegiret / dardurch dieſe verordnung Sächſiſcher Rechte geendert ſein ſolte / dem viel angerägte des Heiligen Reichs / vnd des Churfürſten zu Sachſen Conſtitution, darinnen in genere allen tutorn aufferlegt wird / jährlich Rechnung zu thun / vnnd iſt zwar nicht ohne / das durch das wort / *legitimi tutores*, die nechſten agnati, vnnd alſo eben die jenige verſtanden werden / in quorum perſona vtrumque concurrit, & tutela, & ſucceſſio, quibus conſtitutio non minus annuas rationes iniungit, quam reliquis, Datiuis & Teſtamentariis.

Es iſt aber dabey in gut acht zu nehmen / hoc non eſſe † perpetuum, vt agnati tutores ſuccedant ſuis 28
pupillis. Dann es träget ſich offt zu / vt pupilli habeant proximiores cognatos, qui non ſunt tutores, & tamen ſuccedant.

Darumb es wohl ſein kan / vt legitimi tutores, qui non ſuccedant pupillo, aſtringantur ad reddendas rationes, dardurch dann vielermelter Conſtitution eine genüge geſchicht / quæ omnes indiſtincte tutores ad reddendas rationes obligat: ſalua nihilominus † diſpoſitione iuris Saxon. quæ tutores, in quo- 29
rum perſona tutela & ſucceſſio cõcurrit, à rationum redditione eximit.

Solte nun dieſer Articul des S. Rechts durch dieſe Conſtitutiones nicht auffgehoben ſein / dafür ſichs bey vns anſehen leſt / ſo muſte derſelbe durch eine Gewonheit antiquiret worden ſein: At conſuetudo iuri † poſitiuo, vel legi municipali non aliter præiudi- 30
cat, quam ſi legitime fuerit præſcripta. *cap. fin.* & ibi Dd. *de conſuetud.* & ſi implicitum habeat factum iuri contrarium, Fel. *in d. c. 1. nu. 10 de treug. & pac.*

Daher abzunehmen vnd zu ſchlieſſen iſt / quod lex ita † demum per deſuetudinem tollatur vel abro- 31
getur, quando conſuetudo à vero intellectu legis declinat, aut diuertit: Quod vero non vtendo ſolum tollatur, hoc abſit à ſeculo, vt inquit Bartolus *in prima Conſtitution. vel proœmio ff. §. & antea. in fine.*

Es iſt vns auch zwar vnuerborgen / das etliche vnnd nicht geringe Articul im Sachſen Recht antiquiret, vnd ab aula kommen ſein / welche wir in groſſer anzahl allegiren köndten. Es ſind aber bey denſelben außtruckliche erinnerung de facta antiquatione zubefinden / da dargegen nicht allein die gloſſa in *dict. articul. 23.* Et in Weichbild *articul. 26.* Sondern auch bewehrte vnd des Sachſen Rechts erfahrne Doctores von dieſem Puncte / & de eiuſdem viridi obſeruantia das contrarium bezeugen / nempe, quod in practica ſic obſeruetur, vt hæres ſuo cohæredi, adeoque frater † fratri, quando alter alterius tute- 32
lam gerit, non cogatur reddere rationem de geſtis per ſe, vel adminiſtratis. ita gloſſa latina ad *dict. articul. 23.* Landtrecht / *libr. 1.* ſub litera N. Derſelben iſt billich zuglauben / idque propter auctoritatem gloſſæ, quæ eſt maxima, & omnibus aliis præfertur, per ea, quæ allegat Cephalus *conſil. 283. Magnificus Dominus. numer. 15.* præſertim vero in iudicando, vbi recipitur à probis Doctoribus, ab improbis vero reiicitur. Afflict. *deciſion. 384. num. 3. 10.* Adeo, vt melior teſtis haberi non poſſit, quam ſit gloſſa ordinaria. Schurff. *conſil. 88 numer. 7. centur. 2.* & nouiſſime Maſcardus *de probation. volum. 2. concluſion. 842.* Welches nicht allein de gloſſa iuris ciuilis, ſondern auch iuris Saxonici zuverſtehen iſt / per ea quæ

nouiſſime allegat Fridericus Bruckman. *conſil.* 2. *nu-*
33 *mer.* 467. 468. vbi dicit, Solam † gloſſæ iuris Saxo-
nici auctoritatem ſufficere, vbi legem non habe-
mus, eamque reliquas omnium Doctorum aucto-
ritates antecelleſſe. Iſt nun der gloſſæ im Sachſen
Recht zuglauben/ wann ſchon darinnen & in textu
in ſpecie nichts verſehen / wie viel mehr muß vnnd
ſol derſelben nachgegangen werden/ da wir außtruck-
liche verordnung deſſelben Rechts zu beſterckung vn-
ſerer Meynung anzuziehen haben / da auch Mat-
thæus Weſenbecius *conſil.* 47. *numer.* 3. mit derſel-
ben vbereinſtimmet / quo caſu, & quando Doctor
illuſtris cum gloſſa conſentit, eius longe maior eſt
auctoritas, vt habetur *in conſilio* 123. *numer.* 23. & 25.
inter conſilia vltimatum voluminum à Zileto col-
lecta.

Wiewohl wir vns auff dieſes auß dem Sachſen
Recht gezogenes fundament / weil daſſelbe von dem
Herren Kläger ſo ſteiff verneinet werden wil / nicht ſo
hart legen / oder pedem in eo figiren wollen / wie
es dann auch ſo hoch nicht von nöhten/ dieweil die an-
gegebene tutela, oder deſſelben adminiſtration von
dem Herren Kläger nicht erwieſen / vnnd alſo de-
34 ſtructo † antecedenti, nempe tutela, ad deſtructio-
nem conſequentis, nempe reddendarum rationum
recht vnnd wohl zu argumentiren iſt / Euerard. *in to-
pic. in loco, à deſtructione antecedentis, ad deſtructionem
conſequentis. in princip.* Hartmannus Piſtor. *libr.* 2.
quæſtion. 38. *numer.* 59. Cacheranus *deciſ.* 35. *numer.* 2.
So wird auch auff alle fälle / vnnd da es je vnmüg-
lich auß dieſer beſchwerlichen Sachen anderer ge-
ſtalt zu kommen/ der Churfürſt zu Sachſen :c. als
35 ordinarius † iudex huius cauſæ, & patronus iuris Sa-
xonici dieſen Punct des Sächſiſchen Rechten im
Endvrtheyl zu erkleren wiſſen / damit dann beyde
theyl in entſtehung gütlicher vergleichung werden
müſſen zu frieden ſein / cum in omnibus iudiciis, in
quibus iura Saxonica vigent, plurimum tribuatur
declarationi vel interpretationi Electoris Saxoniæ,
velut protectoris, & defenſoris iuris Saxonici, cui
36 cura † & conſeruatio iſtius iuris potiſſimum com-
miſſa eſt, in pragmatica ſanctione Imperatoris Ca-
roli IV. quam *auream bullam* vocant, *ſub tit.* Von
Rechten des Pfaltzgraffen / vnd Hertzogen zu Sach-
ſen / Matthæus Weſenbecius *in paratit. à quib. appel-
lar. non licet.* & poſt eum Andreas Rauchbar *quæſtion.*
40. *numer.* 13. an denſelben orten wird man am beſten
wiſſen / wie es in ſolchen Vormundtſchafften / derer
ſich in dreyſſig Jahren actiue & paſſiue zwey zuge-
tragen / circa redditionem rationis in familia Sa-
xonica gehalten worden iſt Es köndte zwar die Chur-
fürſtliche Conſtitution, dardurch das Sachſen
Recht des Herren Klägers fürgeben nach / geändert
ſein ſol / auch damit hindertrieben werden / das die-
ſelbe allererſt im Jahr ein tauſent fünff hundert zwey
vnnd ſiebentzig publiciret, dargegen ſich dieſe tutela
lang zuuor / als ab Anno ein tauſent fünff hundert
zwey vnd funfftzig hette zutragen müſſen / darauff die
37 Conſtitution nicht zu ziehen ſey / cum lex † ad præ-
terita non referatur, ſed futuris [illegible] formam
negotiis, *l. leges. C de l. cap fin. de conſt.* Borgnin Ca-
ualcan. *deciſ.* [illegible]

Wir haben aber gewiſſe nachrichtung / das durch
eine [illegible] den 26. Iulii Ann. 72.
den Scabinatibus in Electoratu Saxoniæ befohlen /
auch in præteritis [illegible] bus ſecundum nouiſſimas il-
las conſtitutiones zuerkennen.

Es were auch zu zweyffeln / ob dieſ [illegible] ſich a[illegible]
die Biſthumb vnd Graffſchafft im [illegible]
Es iſt aber dieſer zweyffel den S. S. vnd Hoffa[illegible]
ten derer orten auch eingenommen / per ea, quæ h[illegible]
tur in 4 *parte Conſultationum ſuper d. Conſtitutione Sa-
xonicas, quæſt* 78. *fol.* 107.

Wir wollen vns aber in maſſen auch hiebeben an-
gezeyget/ auff dieſen p[illegible] Saxon[illegible] ſo [illegible]
fundiren, dieweyl wir gleichwohl bekennen müſſen/
das darbey allerley zubedencken / ſo iſt auch ex *deciſ.*
Matthiæ Coleri nouiſſime edit. *num.* 2[illegible] zuvernch-
men: ita intelligi eam Iuris Saxonici diſpoſitionem,
vt tutor eiuſmodi, ad quem ſucceſſio pupilli in e-
uentum mortis ſpectat, pupillo quidem finita tute-
la rationes reddere teneatur: eius cognatis non
item: & ita pronunciari ibidem aſſerit: & tamen
numer. 25. ſubiungit: Were der Vormunde des
Kindes Erbe: ſo darff er niemandes berechnen oder
Bürgen ſetzen: & ita à L. & I. reſponſum fuiſſe af-
firmat: Bey ſolcher vngleichheit iſt es nicht ſicher pe-
dem in tam dubia legis [illegible] zu figiren.

Wiewohl vnter ſolchen hohen Standes Perſonen
vnd gemeinen Leuten nicht vnbillich ein vnterſcheidt
zu halten iſt: vt de conſuetudine regni Galliæ, v-
tei qj parens decedat, proximi cognati quaſi fru-
ctuarii ſunt omnium bonorum, quæ ad minores
pertinent, vſque ad ſtatutam ætatem, quos *baili-
ſtres* vocant; ſed hoc in Nobilibus perſonis locum
habet: ſecus in plebeiis: quorum tutores & in-
uentarium conficiunt, & finita adminiſtratione ra-
tionem reddunt, teſte Egninatio Barone *in Inſtitu-
tione de tutel.* Wie es dann auch die erfahrung zuer-
kennen gibt / das tutores Illuſtrium perſonarum an-
ſehenliche Summen Geldes wohlverdienten in
Vormundtſchafft beſtelten Dienern zuverſchencken
pflegen: auch deſſen nach verordnung der Recht gu-
te Macht haben: per ea quæ allegat Næuizanus
conſilio 12. *numer.* 160. inter conſilia feudalia: vbi di-
cit, licet alias tutor donare non poſſit: quod ta-
men hæc fallat in tutore Principis: Cuius rei ra-
tionem aſſignat Geilius *libro ſecundo obſeruation.* 2.
numer. 8. & 9. quod ſc. hoc eorum dignitati conue-
niat: per textum notabilem *in leg. cum plures. §. cum
tutori. & l. tutor. de adminiſtrat. tutor.*

So iſt auch vor das vierdte auß der Beylage ſub
litera X zuvernehmen / das Graff Hans Gunther /
ſich weder der tutel noch der adminiſtration in der
gantzen Graffſchafft für ſich alleine angemaſſet / ſon-
dern denſelben darinnen angezogenen actum admi-
niſtrationis auff ſeinen Herren Bruder Graff Gun-
thern als den legitimum tutorem geſtellet vnd befoh-
len hat / deſſelben wieder anheimkunfft zuerwarten /
da dann gebührlicher Beſcheidt erfolgen werde wel-
ches ſeine Gnaden / wo fern ſie zugleich oder Mit-
vormunde geweſen / ohn allen zweyffel nicht wür-
den gethan / ſondern ſolchen actum ſelbſt / tute[illegible]
nomine verrichtet haben / wie es dann auch ſein Gn.
wohl thun können / cum quilibet tutorum † habet 38
officium in ſolidum. *leg.* 1. & ibi Baldus. *Codic. ſi ex
pluribus tutor vel curator. omnes, vel vnus, &c.* Hat al-
ſo der Herr Kläger durch ſolche / mit litera X ver-
merckte Vrkunde nicht das geringeſte für ſich / ſon-
dern viel mehr wieder ſich erwieſen / das er ex defe-
ctu tutelæ zu klagen gahr kein Vrſach habe / ja eine
ſolche beſchwerliche actionem anzuſtellen nicht [illegible]
get ſey / vnnd damit billich abgewieſen werde iuxta
illam

illam decantatiſſimam iuris regulam, quæ habet,
39 quod nemo ſine actione † experiatur, *leg ſi pupill. §.*
fin de negot geſt. l. quoties § item, ſi temporalis. de admi-
niſtrat. tutor. l. g ſi quid. §. ſicut. de petit. heredit. Vnd ob
wohl dieſelbe *ex leg. ſi Titius.* vbi Bartolus *de verbor. ob-*
ligation. etlicher maſſen / vnd dahin limitirt wird / niſi
ſperetur actionem oriri ex litis conteſtatione. Cum
enim ea vox petitionem ſequi debeat, de facto ex-
periri debebit. Idem quippe iudicamus de poten-
tia propinqua ad actum, quod de ipſo actu. *leg. filius*
familias. de milit. teſtam.

So iſt doch nunmehr lis negatiue conteſtiret / vnd
dem Herrn Klägern ſein fundamentum inſtitutæ a-
ctionis. dardurch in zweiffel gezogen / vnnd da er
zuvorn kein ius agendi gehabt / ſo hat er es an jtzo
viel weniger / vnnd da er mit beſſern Beweiß nicht
gefaſt iſt / als derſelbe beneben den Beweiß Artickeln
vbergeben / ſo wird es jhme gewißlichen am grunde
mangeln / ohn welchen diß Gebew nicht beſtehen kan /
40 ſicut enim, ſine cum deficit † fundamentum, inæ-
dificari nihil poteſt, *leg. ege. in princip.* & ibi Bartolus
41 *de exception rei iudicat.* Sic etiam deſtructo † funda-
mento, collabitur ædificium. *c. cum Paulus. 1. quæſt.*
1. leg. 1 § huius rei. de offi. eius, cui mand. &c. l. cum duo-
bus. C de inoffi. teſtam.

Vnd wird für das fünffte in facto præſupponi-
ret, das Gr. Hans Günther von Graff Günthern /
wann derſelbe den Kriegen nach gezogen / befehlch
empfangen / was er mitler zeit in der Graffſchafft in
ſeinem abweſen verrichten ſolle / da nun dergleichen
etwas ſolte beyzubringen ſein / auff ſolchen fall / hal-
ten wir es gäntzlich dafür / es müſſe vnd könne ſolche
hinterlaſſene Vollmacht den Herren Beklagten ſo
weit zum beſten erwogen werden / das alle daß jeni-
ge / was darauff / vnd auff ſolchen empfangenen be-
fehlch von Graff Hans Günthern verhandelt / tra-
ctiert vnnd verrichtet / nicht von ſeiner Gnaden no-
mine tutorio, ſondern allein ratione accepti man-
dati geſchehen ſey. S. enim præcedit mandatum a-
licuius, de aliquo faciendo, & ille poſtea faciat, li-
cet non exprimat ſe facere nomine illius, præſumi-
tur tamen, quod nomine illius fecerit. Ita Bartol.
in leg quis in aliena. §. ſi is, qui per illum textũ cum gloſ.
de acquirend. hæredit. & idem Bartolus *in l. qui ſeruum.*
verſicul Item ſit in eo per illum textum. *de interr. act.*
cum ſimilibus allegatis per Iaſon. *in l. Titia. §. 1. num.*
2. de verb. oblig.

Wollen demnach dem Herrn Conſultori trewlich
gerahten haben / das ſeine Gn. die anordnung thun /
vnd in beyden Cantzleyen zu A. vnd S. bey denen Sa-
chen / ſo de anno ein tauſent fünff hundert zwey vnd
funffzig / biß auff Annum 70 fürgelauffen / ſolle auff-
ſuchen laſſen / ob ſich etwas / dardurch ein ſolch man-
datum darzuthun iſt, finden möchte / wie es dann vn-
ſers erachtens in ſo langer zeit ſchwerlich wird verbhe-
ben ſein / vielleicht möchte ſich auch bey ſolcher auffſu-
chung allerley andere documenta. vnd auch wol des
H. Klägers eygne Schreibẽ befindẽ / darauß man gu-
te nachrichtung nehmen köndte / dem Herrn Kläger
in einem vnnd dem anderen deſto beſſer zu begegenen /
vnd ſich dieſer beſchwerlichen Sachen / wo nit gäntz-
lich vnnd gahr / doch zum wenigſten etlicher maſſen
zuerledigen.

Gleicher geſtalt / vnnd für das ſechſte / wird in fa-
cto præſupponiret / der Herr Kläger habe alſo balde
nach erlangten Mündigen Jahren / ſich der admini-
ſtration für ſeinen vierdten theyl nicht weniger / als
die andern H. vnterfangen ſeine Pferde vnnd diener
gehalten / Gelder auß der Rendtereyen erhoben / damit
ſeinen Standt geführt / vnd dardurch alle das jenige /
was zuvorn in ſeinen vnmündigen Jaren fürgelauf-
fen ratificirt. Ob nun wol der H. Kläger / dero keins
geſtändig iſt / ſondern beydes verneynet / ſo iſt doch
wol vermutlich es ſey dergleichen etwas fürgangen /
vnnd iſt abermals nit zuwiderrathen / daß man in
beyden Cantzleyen auffſuche / was zu beweiſung die-
ſes fürgebens vnd præſuppoſiti dienlich ſeyn mag /
vnd da man ſchon nicht directas probationes haben
köndte / ſo möchte ſich doch leicht was finden / deſſen
man ſich loco probationis brauchen köndte. Be-
uorauß dieweil man in ſolchen ſachen nicht allwegen
mit directis probationibus gefaſſet ſeyn kan / Imo
probatio † per coniecturas ſufficit, in his, quæ ge- 42
runtur inter fratres. Barthol. Socin *conſil. de centeſimo*
nonageſimo primo, numero decimo quarto, volum. vndeci-
mo. Vnd da man diß falls / ſonderlich circa ſimulta-
neam adminiſtrationem mit dem beweyſen auffkom-
men köndte / ſo hette man in der Hauptſache keinen
ſchlechten vortheyl erlanget / cum ratio † admini- 43
ſtrationis non debeat reddi inter fratres, quando o-
mnes adminiſtrarunt, ſecus ſi vnus adminiſtrauit.
Borgnin. Caualcan *parte 2. de contractib. deciſ. 11. num.*
34. 35. 36. 37.

Es were auch aldann mit der ex parte der H. beklag-
ten angezogenen ratification deß jenigen / was in deß
H. Klägers vnmündigen Jahren allenthalben für-
gelauffen / deſto beſſer fort zukommen / Etſi enim ex
non facto † non inducatur ratificatio: tamen hoc 44
limitatur, quando vltra non factum & taciturnita-
tem factum aliquod poſitiuum interuenit, per ea,
quæ allegat nouiſſime Maſcard. *de probation. concluſ.*
1255. *num* 63. 64 65. 66. *volum.* 3. vbi etiam *num* 2. con
firmat, quod ex longo † interuallo temporis, puta 45
decem annorum, inducatur ratificatio: præſertim
inter conſanguineos, vt hoc caſu, quando ſcilicet
conſanguineus agit cauſam conſanguinei: Tunc e-
nim, quando vltra certum temporis ſcientia & pati-
entia actoris interuenerit, ratificatio omnino præ-
ſumitur: per ea quæ ibidem allegat Maſcardus *nu-*
mero vigeſimo ſeptimo. Ja daß noch mehr iſt / ſi amicus
amici cauſam agit, tunc concurrente ſcientia ratifi-
catio non minus præſumitur. Idem *ibid. numer.* 35.
Sonderlich en einem ſolchen fall / da der H. Kläger in
keiner abrede iſt / noch ſein kan / daß er neben ſeinen el-
teſten zweyen H. Brüdern wider G. W. für einem
Mann geſtanden habe / welche wort ſich auff die bloſ-
ſe theylung nicht reſtringiren laſſen / dieweil man wol
weiß / es gibts auch der Speyriſche Vertrag de anno
70. gnugſam zuerkennen / daß wolermeldter G. W.
nit allein der Theilung / ſondern auch der Rechnung
halben mit vieren H. Brüdern ſtrittig geweſen.

Vnnd warumb wolten dieſelben die erfaſſung der
Rechnung von G. W begert / vnd erhalten habẽ / wañ
nit zuvor derowegen zwiſchen jhnen vnd G. W. ſtreit
fürgefallen / Iſt nun der H. Kläger beydes d' theylung
vnd rechnung halben / beneben G. G. vnd G. H. G. wi-
der G. W für einen Mann geſtanden / id eſt, hat
beydes für ſeinen vierdten theyl an der G. gut geheiſ-
ſen / wie wir denn dieſen worten ſecundum commu-
nem vſum loquendi keinen anderen verſtandt an-
deuten können / ſo will vnnd muß derohalben
ſchließlich erfolgen / daß er beydes / wo nicht

expreſſe, doch zum wenigſten tacite ratificiret habe: Vnd auß dieſen angezeygten vrſachen ſchlieſſen wir nachmahls dahin / das die Herren Beklagten von angeſtalter Klagen billich zuentbinden ſein.

Dieſer Meynung iſt nun nicht zuwieder / was zuvorn in contrarium pro ratione dubitandi angezogen worden iſt.

Darin ſo viel anfänglich die nominationem tutoris anlanget / iſt bey der erſten ratione decidendi genuegſam außgeführet / daß ſolch wörtlein: In Vormundeſchafft: auff Graff Hans Günthers Perſon propter diſparitatem rationis nicht extendiret werden könne. Sondern allein von Graff Günthern als de legitimo tutore zuverſtehen ſey / per ea, quæ ad confirmationem huius ſententiæ ibidem adducta ſunt. Vnd hat hierüber die meinung gahr nicht / daß auß dieſer bloſſen denomination, wann ſich ſchon dieſelbe auff Graff Hans Günthern erſtrecken ſolte / wie aber nicht geſchehen kan / eine ſolche beſchwerliche Vormundeſchafft / non concurrentibus alijs adminiculis erzwungen werden
46 könne / cum nominatio † ſola non probet, Decianus *conſil.* 21. *& quanquam. numer.* 10. *vol.* 1. & nomen
47 non † habeatur in conſideratione, quando de veritate in contrarium conſtat. *leg. inſulam. de præſcriptis verb.* Cum alijs iuribus, quæ allegat Menochius *conſil.* 80. *plura efficiunt. numer.* 16. *libr.* 1. & Decianus *conſil.* 19. *quoad primum. numer.* 118. 119. 120. *volum.* 3. vbi ſcribit: quod rex Schachorum nominetur rex, & tamen non ſit rex, & quod nudum nomen omni effectu carere debeat: vt de nudo hæredis nomine habetur *in leg.* 2. *§. ſed ſi ſint ſui. ad Tertullianum.*

Daher dann die andere de virtute geminationis angezogene ratio dubitandi auch abgelehnet wird / dann dieſe nominatio tutoris etiamſi centies eſſet facta, nicht von Graff Hans Günthern / ſondern von Graf Günthern allein zuverſtehen iſt / wie dann auch die dritte de determinatione æqualiter determinante, gleicher geſtalt bey der erſten ratione decidendi außführlich wiederleget / vnnd ſo viel außgeführet
48 vnnd dargethan iſt / quod data † rationis diſparitate neutiquam æqualiter determinet determinatio: per iura ibidem allegata, dahin wir vns geliebter kürtz halben wollen gezogen haben.

Was zum vierdten wegen der G. in Vormundeſchafft beſtalten Räthe eygen bekändtnuß angezeyget / iſt auch leicht abzulehnen / dann wann ſchon der Herren Beklagten geweſene Vormunden ſelbſt ein ſolches Bekantnuß gethan / oder dergleichen etwas von ſich geſchrieben hetten / ſo könte doch daſſelbe den Herren Beklagten gahr nicht nachtheilig ſein / cum con-
49 feſſio tutorum † vel curatorum, quæ per modum voluntariæ, non etiam contentioſæ iuriſdictionis emanauit, regulariter pupillo, vel minori non præiudicet: per textum *in l. certum. § ſed an ipſos ff de confeſſ.* Bartolus *in l. vnic. num.* 14 *Cod. de confeſſ.* Odofred. *in d. l. vnic. col.* 6. & Raphael Fulgoſ. *ibid. num.* 15. *& in l. non ſolum. numer.* 14. *de procurator.* cum alijs relatis per Cacheranum *deciſion.* 39. *nu.* 6. ſic tutoris confeſſio, quod pecuniam acceperit à debitore pupilli, ipſi pupillo non præiudicat, niſi de vera numeratione conſtet, vt latiſſime tradit Tiraquellus *de retract. conuent. §.* 4 *gloſſ.* 6. *num.* 14. Borgnin. Canalc. *de tutor. & curator. num.* 274. So iſt auch diß der G. Rähte bekäntnuß nichts anders / dann eine confeſſio extra-
iudicialis, quæ † nihil operatur, & etiam parte præ- 50
ſente facta ſit, non valet, niſi acceptetur. per ea quæ allegat Fichard. *conſil.* 69 *num.* 3 *volum.* 1. Sonderlich aber iſt in Sachſen Recht verſehen / quando tutor etiam per medium contractus, & proprio motu quid confitetur, quod per hoc pupillo non noceat, ſed tantum quando in iudicio confitetur, mandante & cogente iudice gloſſ. latina *ad articul* 11. Landtrechts / *lib.* 1 Das auch dieſe bekandnuß den H. beklagten nit könne nachtheilig ſein / iſt daher genuegſam zuvernehmen / das in ſolchem mit litera V vermerckten Schreiben vermeldet wird / Graff Günther / vnnd Graff Hans Günther haben in tragender vnnd geſambter adminiſtration für ſich vnd jhrer Gn. zwey Brüder dem B. eine prouiſion verſchrieben. Dieſe wort Tragende vnd Geſambte Verwaltung: können der geſtalt verſtanden werden / das G. Günther für ſich / & tanquam legitimus tutor ſuorum fratrum impuberum. Graff Hans Günther aber für ſich vnd wegen ſeines vierdten theiles / welchen er an der G. gehabt / adminiſtriret, vnd alſo mit gewiſſer maß in geſambter adminiſtration mit Graff Günthern geweſen / ſonſten vnd da man dieſen worten einen andern verſtand anden[?]en wolte / ſo würde den Herren Beklagten dardurch ohne jhre verurſachung ſchaden zugezogen / welches billich nicht ſein ſol: cum verba potius nihil operari debeant, quam vt indebite quis damnum patiatur, vel quam vt inducatur iniquitas, aut aliud illicitum, vel quam vt aliquid fiat contra mentem diſponentis. Crauetta *conſil.* 70 *in contractu. numer.* 29.

Die zum fünfften angezogene erlaſſung der Rechnung / ſo von Graff Willhelm den elteſten zweyen H. Graffen geſchehen iſt / bedarff auch keiner ſonderlichen wiederlegung / dann es folget nicht / G. W hat von ſeinen Herren Brüdern / den elteſten zweyen Graffen zu Schwartzburg die Rechnung gefordert. Ergo, ſo ſind ſie jhme Rechnung zu thun ſchuldig geweſen / dann ein ſolches dazumahl noch nicht Richterlich erkandt worden / vnnd hette noch allerley darzwiſchen können kommen / ehe vnnd zuvorn ein ſolch erkentnuß were herauß zu bringen geweſen / idque propter litis euentum dubium, & in re etiam manifeſtiſſima metuendum: Hieronymus Francus *in l. qui actionem. num.* 6. *de regul. iur.* vnde fumi † vendi- 51
toribus æquiparantur, qui victoriam cauſæ ſuis clientibus promittunt, teſte Menoch. *de arbitr. iudic. libr.* 2. *centur.* 4. *caſu* 344. *num.* 7. Quemadmodum enim multa etiam in cauſa iuſtiſſima incidere poſſunt, vt quis in lite non ſit ſuperior: puta error aduocati; defectus probationis: error iudicis, malitia iudicis: Ita qui victoriam litis † promittit, ve- 52
re alienum factum promittit: ſecundum Ioannem Dauth *in tractat. de teſtament. folio* 641. Et in ſpecie vel in terminis, vt dici ſolet, terminantibus: quod vitioſa ſit argumentatio: Comes Wilhelmus petiit à fratribus ſuis rationes. Ergo iudex illos ad eaſdem condemnabit. Decidit Cæſar de Contard. *ad Rubric. Codic. ſi de moment. poſſeſſ. fuer. appellat. numero* 18. Wie es dann auch in caſu conuerſo eben ſo wohl keine ſchließliche Conſequentz iſt / wann die elteſten zwey Herren Brüder / alſo hetten argumentiren wollen / petimus nos abſolui ab onere reddendarum rationum. Ergo iudex ita pronunciabit. Idem Cæſar de Contard. *in dict. Rubric. numero* 3. Iacobinus de S. Georg. *in l. ſciendum. § ſi fundum. num.* 2.

qui

qui ſatiſdar. cogant. vnd hat man zu derſelben zeit ohne
allen zweyffel dahin geſehen / wie den Herren Gr. alle
ſtreyt vnnd irrungen / ja alle occaſiones litium abge-
ſtricket werden möchten / damit ſie künfftig in guter
eynigkeit beyſammen leben köndten / viel weniger will
folgen / wann man ſagen wolte: Graff W. iſt man
Rechnung zuthun ſchuldig geweſen / er hat aber ſeine
Herren Brüder / G. G. vnnd G. H. G. derſelben er-
laſſen. Ergo: Soll man G. A als dem vierdten vnd
jüngſten Bruder vnd jetzigen Kläger gleicher geſtalt
Rechnung zu thun ſchuldig.

Dann bey dieſer æquiparation der jüngſten bey-
den Brüder allerley vnterläuffet / dardurch das argu-
53 mentum ab † æquiparatis geſperret wird / vnd iſt vn-
54 verborgen / quod illud non † procedat, vbi non eſt
plena ſimilitudo, maxime ſi ſint plures differentiæ,
quam conuenientiæ. Bald. *in l. curatoris. Cod. de negot.
geſt. & in l. 1.* per illum text. *C. de iur. emphyt.* vnde dice-
bat gloſſ. *in cap. non poteſt. de probat. in d.* illud non poſ-
ſe dici ſimile, in quo deprehenditur aliqua notabi-
lis diſſimilitudo. Vnde hoc argumentum fallax &
debile dicunt interpretes, præſertim Canoniſtæ *in
cap. tranſlato. de conſtit.* Et quod omnium cæterorum
55 argumentorum hoc † quod à ſimili ducitur, peri-
culoſiſſimum ſit, apparet ex *l. fin. §. penult. ad municip.*
Quippe quod non Commentatoribus modo, ſed
ipſis quoque Iureconſultis non ſemel impoſuerit,
*l. Iulianus ſcribit. de iur. dot. leg. inter ſtipulantem. § ſi Sti-
chum. & §. ſacram. de verb. oblig.* Licet enim ſimilitu-
dinem adeſſe ſufficiat reſpectu rei, de qua agitur. *leg.
ſuffic. de cond. indeb.* per quamcunque tamen diſſimili-
tudinem hoc argumentum tollitur. *l. 3. ff. de pign. l. cum
poſtulaſſem. §. fin. de damn. infect.* præſertim vero vbi di-
uerſitatis ratio reddi poteſt *l. 2. C. de cond. inſert.* Euer-
ard. *in centuria legali. in loco à ſimili* vbi ſcribit argumē-
tationes inde ductas leues admodum & infirmas eſ-
ſe. Refert & ſequitur Menoch. *conſil. 37. non poſſum fa-
tis mirari. num 177. lib. 1.*

Wann man nun die rationem diuerſitatis inter
vtrumque fratrem W. & A. gegen ihrer Gnaden el-
teſte zwey Brüder examiniren ſolte / wie es dann end-
lich wird geſchehen müſſen / wo fern die Sache nicht
vertragen / oder gütlich beygeleget wird / ſo möchte
ſich ohn allen zweyffel eine groſſe vngleichheit befinden /
wie ſolches etzliche vnterſchiedliche zu Speyer / W.
vnnd A. auffgerichte / vnnd vns beneben den Acten
zugeſchickte Verträge / zimlicher maſſen zuerkennen
geben.

Sonderlich aber iſt auß dem letzten Speyeriſchen
den 9. Decembr. im Jahr ein tauſendt fünff hundert
vnd ſiebentzig auffgerichten Vertrage zuvernehmen /
das G. Wilhelm damahls von ſeinen elteſten zweyen
Brüdern Rechnung gefordert / aber ſie endlich auß
Brüderlichen vertrawen derſelben erlaſſen hat. Wel-
ches G. A. als welcher damahls beneben G. G. vnnd
G. H. G. wieder G. W. für einen Mann geſtanden /
für Recht vnnd billich gehalten hat / vnnd alſo billich
bey ihme auch gelten laſſen muß / was er zu derſelben
zeit ſeinem leiblichen Bruder Graff Wilhelm hat
56 anmuhten dörffen / iuxta illud: *Quod quiſque † iuris
in alterum ſtatuerit, ipſe eodem iure vtatur.*

Die ſechſte ratio dubitandi beſtehet auff der admi-
57 niſtratione tutelari, cuius ſequela † eſt rationum
redditio. Daran gahr nicht zu zweyffeln iſt: Die-
weyl aber an dem antecedente, nemblich an der ad-
miniſtratione zweyffel fürfellet / vnnd der Herrn Be-

klagten Vatter Chriſtſeliger Gedechtnuß / derſelben
weder geſtendig / noch vberwieſen geweſen iſt / ſo fel-
let auch das conſequens, nemblich rationum red-
ditio, per ea, quæ ſupra de argumento † à deſtructio- 58
ne antecedentis ad deſtructionem conſequentis al-
legata ſunt.

Die zum ſiebenden angezogene vermuhtung de a-
ctibus à Comite Iohanne Gunthero tutorio nomi-
ne geſtis, wird per contrariam præſumtionem elidi-
ret, cum imo actus, qui nomine tam proprio, quam
alieno fieri poteſt, præſumatur potius nomine pro-
prio factus, per ea, quæ allegat [illegible] nochius *de præ-
ſumtion. libr. tertio. præſumtion. 4[illegible] numer. 23.* Dieſe
præſumtio iſt viel ſtercker / dann die andere / darvon
hieroben in ſeptima ratione dubitandi meldung ge-
ſchicht / derowegen dieſelbe durch dieſe hinder trieben
wird / cum vna præſumtio, † coniectura, indicium 59
tollat aliud, *leg. diuus. de in integr. reſtitut. caput. acce-
dens. de crimin. falſ.* cum pluribus, quæ allegat Decian.
conſil. 93. circa primum. numer. 89. volum 2. præſertim
ſi vna ſit fortior, & ſpecialis, quæ debiliorem &
generalem tollit, *capit. ex litern.* vbi Felinus *extra de
præſumtion.* Weſenbecius *conſil. 4. numer. 68. & ſe-
quentib.* Iaſon *in l. ſi mater. numer. 51. de vulgar. & pupill.
ſubſtitut.*

Was letzlich de quæſitis ſubterfugiis, vnd vertzö-
gerung dieſer Sachen an Churfürſtlichen Sächſi-
ſchen Obern Hoffgericht zu Leipzig angezeigt vnnd
darauß inferiret worden iſt / daſſelbe hat zwar kein
ſchlechtes anſehen / es iſt aber nichtes newes / das der
Beklagte theil ſich auff zuhaltē pfleget / weil er kan / et-
iam in cauſis non vſq; adeo iniuſtis, iuxta illud: *Reo-
rum eſt † fugere.* vnde rei † fugientes appellantur. 60
in leg. ſecunda. §. ſed quia veremur. Cod. de iureiur. propter 61
cal. dand.

Wann man aber dargegen in acht nimbt / was für
vortheil ſich der Herr Kläger gebrauche / ſo wird ein
theyl dem andern dißfalls nichts ſonderliches für zu
werffen haben. Dann die angegebene tutela ſol iren
anfang im Jahr ein tauſent fünff hundert zwey vnnd
funfftzig gehabt haben / vnd hat der Herr Kläger an-
no [illegible] vnd zwantzig / ſeine mündige jahr nach
Sachſen Recht erreichet / welches etwa im Jahr 62.
63. 64 oder circiter wird geſchehen ſein / zu derſelben
zeit hette dem Herren Kläger gebühret / da er ſe [illegible] o-
nem tutelæ wieder den einen oder den andern auß ei-
nen Elteſten Herren Brüdern anſtellen wollen / ge-
richtlich daſſelbe zu thun / wo fern er auſſer Gericht /
vnnd in der güte zu dem ſeinen nit hette gelangen kön-
nen. Da dann der elteſte Bruder Graff Günther /
als der legitimus tutor Domini actoris, ſo wohl als
der Herren Beklagten Herr Vatter noch am Leben
geweſt / vnd von beyden elteſten Graffen dem Herrn
Kläger ſatter vnnd außführlicher Bericht von der
Sachen hette gethan werden können / zugeſchweigen
daß auch aller vier Herren Brüder / Fraw Mutter
noch eine lange zeit poſt mortem mariti, vnd die [illegible]
ten bey Lebzeit des alten Herrn Graff Günthers / vnd
nach deſſen Seeligen Abſterben gebrauchte Rähte
vnnd Diener gleicher geſtalt noch gelebet / welchen
allen dieſe Sachen nicht hat verborgen ſein können.
Es hat aber der Herr Kläger dieſelbe lange zeit vber
ſtill geſchwiegen / ſich im geringſten nichts vermer-
cken / vnd den elteſten Bruder Graff Günthern ei-
nen legitimum tutorem, ſo im Jahr ein tauſendt
fünff hundert drey vnd achtzig / nach inhalt des A[illegible]
no 84. auffgerichten Vertrags / zu Antorff ſeligli[illegible]

ver thie-

verſchieden / zuvorn hinweg ſterben laſſen / vnnd als dann erſt Anno ... ſeine Klage wieder G. H. S. Gerichtl... angeſtellet.

Wohin aber dieſer verzug von jhme angeſehen / ſtellen wir dahin / vnnd wollen vns bey dieſem Punct allein ad Papienſem *in forma libelli, quo agitur ad reddendum rationem tutelæ. §. fin. numer. 2.* gezogen haben / vbi dicit, ſe vidiſſe multos hæredes tutorum hac arte conſumtos, qui non inſtructi fuerant de geſtis per defunctam, adeoque non potuerunt rationem reddere. Et addit: *Eſſet ſanctum opus prouideri per viam ſtatuti, vt tutoris ... ſactis maioremibus non præſtetur audientia, ... in rationibus tutelæ, ſi finita tutela, vel cura intra ... rationes petita non fuerint.* ... dann der ſelben ... in der Statt Nürnberg ... tit. 29. l. 12. zu befinden.

CONSILIVM VI

ARGVMENTVM.

Hæreditas teſtamento pure data, an per conditionem Codicillis adiectam, adimi vel minus poſſit.

SVMMARIA.

1 *Heredem voluntatem teſtatoris non adimplere impium eſt.*
2 *Teſtatorum voluntates debent eſſe pia.*
3 *Teſtator cur miſerabilis perſona dicatur.*
4 *In teſtamento ſeptem teſtes præter Notarium de iure veteri adhibebantur.*
5 *In confectione ſolemnis teſtamenti quot perſonæ requiruntur.*
6 *In rebus dubiis pro teſtamento maxime iudicare debemus.*
7 *Vltimas voluntates conſeruari, & ſarta tecta permanere Reipubl. intereſt.*
8 *Opinio vnius Doctoris ſingularis, pro teſtamento faciens, communi aliorum DD. opinioni contra teſtamentum prævalere debet.*
9 *Defuncti iudicium ſemel agnoſcens, idem quoque approbaſſe videtur.*
10 *Quod ſemel placuit, amplius diſpicere non debet.*
11 *Is dicitur odioſus, qui contra teſtatoris voluntatẽ facit.*
12 *Geminatio alicuius rei multum operatur.*
13 *Teſtator dolo inductus teſtamentum feciſſe non præſumitur.*
14 *Diſpoſitio patris erronea non ſeruari debet.*
15 *Heres quando facto defuncti contrauenire poteſt.*
16 *Iuramentum læſionem enormiſſimam non tollit.*
17 *Veritas nunquam mutatur: cuiuſq; rei quæ & quanta eſt. num. 18.*
19 *Veritas eſt ipſa rei exiſtentia: hæc quandocunq; cognoſcitur, ſemper attendi debet. num. 20.*
21 *Omnia veritati conſonare debent.*
22 *Veritas eſt ipſa rerum conſtantia.*
23 *Cauſa finalis diſpoſitionis quando falſa eſt, diſpoſitio tota redditur falſa.*
24 *Legitima onerari non poteſt nec debet.*
25 *Onus in legitima impoſitum, reijci debet.*
26 *Onera legitimæ adijci non poſſunt, & quæ.*
27 *Primum teſtamentum quando per ſecundum non tollitur, liberis inæqualiter inſtitutis.*
28 *Hereditas in teſtamento liberis data, in in codicillis rurſus adimi nequit.*
29 *Codicilli ſunt quaſi famulæ teſtamenti, nec pari gradu ambulare poſſunt.*
30 *Teſtamentum per Codicillos non tollitur.*
31 *Heres teſtamento, ... conditionis in codicillis adiectæ parere non cogitur.*
32 *Legatarii in codicillis teſtes eſſe non poſſunt.*
33 *Diſpoſitio teſtamenti continens inæqualitatem, dicitur odioſa.*
34 *Approbans aliquid, non videtur approbare certa id, quod is ſe ignorat.*
35 *Teſtamentum approbans, legata præſtare non tenetur.*

DEI OPT. MAXIMI AVXILIO.

Der Fall darüber ich einen Rathſchlag zu ſtellen erſucht worden bin / verhelt ſich ... nder geſtalt.

Es hat weylandt G. S. ſeliger zu J. ein Teſtament auffgerichtet / darinnen er ſeine ... in erſter Ehe erzeugte Tochter / beneben ſeinem anderen Eheweib M. ... zu gleichen theylen zu Erben eingeſetzet / mit deme ſeni außtrücklichen vorbehalt vnnd verordnung / daſſelbe zuwiederruffen / vnnd daß das jenige / was er hinfüro noch weyter ordnen / vnnd ſolches vnter ſeiner Handſchrifft verzeichnen / mit ſeinem Pitſchier bekreſtigen / vnnd zu dieſem Original legen werde / nicht weniger krafft / würckung vnd beſtandt haben ſolle / als wann es von worten zu worten ſeinem Teſtament einverleibet were / wie er dann in ſeinem hernach auffgerichten Codicill / dieſe verſehung gethan / daß ſeine Tochter mit irem halben theyl / der geſtalt / wie er ſein Vermügen Anno 87. E. E. Rath der Stadt J nach inhalt der Steurenzettul / bey damahls gehaltener Eydsſteur verſteuret ... ſich contentiren vnnd abfinden zulaſſen / ſolle ſchuldig ſein. Darauff er alſo ſeinen Abſchiedt von dieſer Welt genommen: Nach ſeinem Tödtlichen abgang haben beyde des S. inſtituirten Erben / ſich einer Erbtheylung verglichen / vnd darüber einen ſonderlichen Theilbrieff verfertiget / darinnen ſie ſich außtrücklich dahin erkleret / bey gedachtes G. S. Teſtament vnnd Codicill / wie ſolches der Buchſtabe vermüge gäntzlich vnd allerdings zu bleiben / vnd darwieder nichts zu thun noch zu handlen / weder mit noch ohne Recht Geiſtlichen noch Weltlichen / gahr in keinerley weiß noch wege / es iſt auch jhr der Tochter / jhr halb Erbtheil gefolget / welcher ſich in einer Summen / nach inhalt / der im Codicill / angezogne Steurzettul auff 26400. belauffen / ob ſie nun wohl dazumahl ſolchen jhren halben theil angenommen / vnd damit zu frieden geweſen / dieweyl ſich aber dennoch an jetzo befindet / daß G. S. vermügen / ſich nicht allein auff 52... Gülden / wie es dazumal von ſeiner Witwen angegeben worden / ſondern viel auff ein höhers / vnnd in die 108210. Gülden erſtrecket. So wird gefragt / ob die Tochter ſich mit der empfangenen Summa Geldes der 26400 Gülden erſettigen zulaſſen ſchuldig: oder aber / ob ſie nit viel mehr / ires Vattern Codicill vngeachtet / das vbrige nachmals zubegehren befugt ſey.

Solche Frage vermittelſt Göttlicher Hülff zu erörtern, ... ſich zwar erſtlich wohl ... für anſehen / dz es bey dem in Vatterlichem Teſtament / vñ darauf erfolgten Codicill gemachter anordnüg billich ſein verbleibens habe. Das auch die Tochter / denſelben zu wieder ein mehrers / als ſie allbereyt empfangen zubegehren durchauß nit befugt ſey / vnnd ſolches auß folgenden vrſachen.

Erſt.

Erſtlich iſt nicht allein diß Teſtament ordentlich/
in beyſein ſieben Zeugen vnnd eines Notarii auffge-
richtet/vñ alſo zu Recht beſtendig/ſondern es iſt auch
an dem Codicill kein mängel/darwieder ſonderlich von
einem gehorſamen Kind/nichts gehandelt/noch für-
genommen werden ſol/ cum impium ſit, non adim-
1 plere voluntatem † teſtatoris, Mantua. *conſ.* 234. *nu.* 3.
2 *nu.* 2. & piæ ſint teſtatorum † voluntates, imo teſta-
3 tor dicatur † miſerabilis perſona, poſtquam iam aliud
velle non poteſt, per ea quæ allegat Tiraq. *in tractat.*
le mort ſaiſit part 3. *declarat.* 5. *num.* 9. 10. Wann auch
ſchon vor das andere/diß Teſtament/darinnen jhme
der Teſtator fernere verordnung per viam Codicilli,
oder ſonſten zu machen vorbehaltē hat nit vor ſieben/
ſondern vor ſechs Zeugen/vnd einē Notario were auff-
gericht/ ſo hette es doch nicht deſtoweniger ſeine rich-
4 tigkeit/etenim iure veteri, ſeptē † teſtes adhibendi
erant præter Notarium. gl. *in l. hac conſultiſſima in verb.*
octauum in fi. C. de Teſtam. quam teſte Salyc. *ibid. num.* 7.
communiter Doctores ſequuntur. Calcan. *conſil.* 9.
Nouiſſima tamen conſtitutione imperii, de Nota-
riis Anno 12. Coloniæ edita, *tit.* Von Teſtamenten/
5 *verſ.* vnd ſollen die Notarien. In numero † ſeptē teſtiū,
quorum miniſterium in confectione ſolennis teſtamenti,
requiruntur, Notarius comprehēdi, diſerte dicitur,
viel mehr muß diß Teſtament beſtendig ſein/ dieweyl
es nit vor ſechs/ſondern ſieben Zeugen vñ einem No-
tario auffgerichtet werden iſt. Vnd wañ ſchon für dz
dritte hierbey einiger zweyffel fürfallen ſolte, ſo iſt doch
ſtudioſe teſtatoris, & aliarum vltimarum volun-
tatum dißfalls zu bedencken/vnd dahin zu ſehen/ wie
ſolcher im Teſtament vnd im Codicill verfaſter letzter
will iudiciret werden möchte/cum etiam in ambiguis
6 dubiiſq; † rebus nihilominus pro teſtamento & Co-
dicillis aliiſq; vltimis voluntatibus iudicandum ſit,
7 quippe quas conſeruari † & ſarta tecta permanere
maxime reipublicæ intereſt. *l. vel negare. ff. quemad te-*
ſtam. aperiant. Peregr. *in tract. de iure fiſ.* 1 *lib.* 2. *tit.* 6. *num.*
41. Robeus *in l. pater filium. num.* 95. *ff. de inoffic. teſtam.*
Gomez *variar. reſolut. lib.* 1. *c.* 4 *num.* 6. *verſ.* 5. *el* 2. Æmil.
Ferret. *in l. Gallus. in præfat. numer.* 5. *ff. de lib. & poſthum.*
8 Quod adeo verum eſt, vt opinio † vnius Doctoris,
etiam ſingularis, quæ faceret pro teſtamento, com-
muni aliorum Dd. opinioni contra Teſtamentum
præualere debeat. Iaſon *in dict. l. Gallus.* § *ſed ſi quis. col.*
3. Zaſ. *conſil.* 2. *num.* 14. *libr.* 1. So hat auch die Toch-
ter für das vierdte ſolch Teſtament vnd Codicill albe-
reyt approbiret, deſtbet vnd gutgeheiſſen/auch ſich
darauff mit jrer quota abtheylen laſſen/vnd kan num-
mehr nit zu rück/viel weniger daſſelbe anfechten/oder
9 impugniren. Qui enim ſemel † agnouit iudicium
defuncti, idem etiam approbaſſe videtur, proindeq;
impugnare non poteſt, præſertim ſi ex eo hæredita-
tem quoque adiit, vt hoc caſu factum eſt. Textus
eſt expreſſus *in l. fin. per totum.* & ibi plenius aliis, Pau-
10 lus de Caſtro. *ff. de inoffic. teſtament.* Quod enim † ſe-
mel placuit, amplius diſplicere non debet, *cap. quod*
ſemel. de regul. iuris in 6. vbi Dynoſ eam regulam per
multos caſus, & inter eos etiam de adita hæredita-
te, exemplificat, cum pluribus, quæ allegat Decia-
nus *conſil.* 2. *num.* 79. 80. 81. 82. 83. *vol.* 2.

Hier über/vnd für das fünffte/hat ſich die Toch-
ter wohl für zu ſehen/wann ſie jhres Vattern im Co-
dicill begriffenen letzten Willen impugniren wil/
dann wie es die Recht/vnd derſelben bewehrte Lehrer
darfür halten/daß es ein ſchwer werck/vnd ein ardua
deliberatio ſey/ein Teſtament zu machen/*argumen. l.* 1.
ponderando verba, *poſtquam iam aliud velle non poſſunt.*
Cod. de ſacroſanct. Eccleſ. Alſo hat man ſich wohl zu be-
dencken/ehe/vnd zuuor man ſich eines ſolchen vnter-
windet vnd ein ſolenne Teſtamentum, oder auch ein
Codicill/ ſonderlich aber/ die Tochter jhres Vatters
letzten willen impugniren vnd vmbſtoſſen wil. Cum
odioſus † dicatur, qui facit contra mentem teſtato- 11
ris *Auth. hoc amplius. Cod. de fideicommiſſ.* idem videtur
dicendum de ipſius liberis tanquam ex radice infe-
cta natis, per ea quæ allegat Cephal. *conſil.* 282. *Illu-*
ſtris & ſtrenuus. num. 5. *libr.* 2. Hat alſo die Tochter nit
allein ſich ſelbſt/ ſondern auch jhre Kinder dißfalls
auß vielen wichtigen vrſachen in acht zu nehmen.

Fürs ſechſte iſt auch dieſes nicht auß den augen
zu ſetzen/daß der Teſtator ſeine endliche dem Teſta-
ment einverleybte Meynung/ zum andern mahl in
dem Codicill widerholet/ vnnd damit genugſam zu
verſtehen gegeben/ daß dieſe ſein verordnung/ ſein be-
harlicher Will ſeye/ welchen er auch mit ſeinem ver-
mögen/ alſo/ vnnd anderer geſtalt nicht gehalten ha-
ben wolle/ daher abzunemen iſt/ daß er auß ſonder-
lichem bedencken/ ſolche verordnung gethan/ vnnd
dieſelbe in zweyen vnterſchiedlichen diſpoſitionibus
wiederholet hat.

Cum geminatio † multum operetur, & per eam 12
magis et ixe dicatur apparere de voluntate diſpo-
nentis, per ea, quæ allegat Crauetta *conſil.* 201. *præ-*
ſupponitur in facto numer. 42 *volum.* 2. vbi multa de vir-
tute geminationis cumulat, & in terminis, vt dici
ſolet, terminantibus, quod ſcilicet geminata ac
reiterata diſpoſitio eo magis teſtatoris voluntatem
declaret. Textus eſt expreſſus *in leg. Balliſta. ff. ad*
Trebellianum. cum pluribus quæ allegat Menochius
in conſilio 10. *quod magnifica numer.* 1. *libr.* 1. Weyl
nuhn der Tochter auß ſolcher zum andern mahl wie-
derholter diſpoſition, nicht verborgen ſein kan/was
jhres Vattern ſeliger endlicher vnnd beharrlicher
Will vnd Meynung geweſen/ wie er es nach ſeinem
Todt/mit ſeinen Gütern vnnd Vermügen hat wol-
len gehalten haben/ warumb wolte ſie dann ſich dem-
ſelben ſo gahr wiederſpenſtig erzeigen/ vnnd ſolche
ſeine verordnung dergeſtalt vnnd ſo verächtlich hin-
dan ſetzen. Beuorauß/ dieweyl ſie ſich vor das ſie-
bende/ zuerinnern hat/ was jhrem Vatter darauff
für ein Schimpff/Nachtheyl/Vnehr/vnd vnauß-
leſchliche macula entſtehet/ dieweyl gahr nicht zu
zweyffeln/wann dieſe Sachen/vnd daß er ſein Ver-
mügen/mit hindanſetzung geleiſteten Iuramentes oder
Eydlichen angelobens vntrewlich verſteuret/ an
Tag kommen ſolten/ daß Männiglich jhn für ein
Meynäydigen Mann ſchelten/ die Obrigkeit auch
die Handt darein ſchlagen/ vnnd alſo den Erben/
ohn allen zweyffel/ einen mercklichen Parteil/ an
dieſer Erbſchafft entziehen/ auch ſonſten ſeltza-
me/ nachtheylige Reden verurſacht werden möch-
ten.

Solt auch für das achte nicht vermuthlich/daß
ein leiblicher Vatter/ ſein leiblich Kindt/ ſolcher ge-
ſtalt hindergehen/vnd alſo doloſe mit demſelben han-
delen ſolte/cum teſtator † non præſumatur dolo in- 13
ductus feciſſe Teſtamentū, per ea, quæ allegat Man-
tica *in tractat. de coniect. vltim. voluntat. lib.* 2. *tit.* 7. *nu.* 1.
Auß dieſen angezeygten motiuen, hat es wol anfäng-
lich das anſehen/daß man es bey obermeltem Teſta-
ment/vñ darauff erfolgten Codicill notwendig wer-
de bewenden laſſen müſſen/vnnd weder das eine noch
das andere/durch Rechtliche mittel vmſtoſſen könne.

Ja

Ich ſchlieſſe aber derſelben allen vngeachtet dahin/daß dieſe im Codicill gemachte verordnung/von Rechts wegen/weder krefftig noch beſtendig ſey/ vnd ſolches auß folgenden/ meines erachtens/ genugſamen erheblichen vnd anſehenlichen vrſachen.

Erſtlich hat ſich der Teſtator im eingang ſeines Teſtaments außdrücklich dahin erkläret/ ſein intentio, Will vnd Meynung ſey dieſe/ daß ſein Vermögen/ nach ſeinem Todt in zwey gleiche theyl getheilet/ der eine ſeiner Tochter/ der ander ſeiner hinderlaſſenen Witwen gefolget vnnd zugeſtellet werden ſolle: ſtante illa diſpoſitione teſtatoris, hette ſein vermügen/ ſo ſich/ wie man glaubwürdige nachrichtung hat/ vnnd auff alle fälle auß ſeinen Büchern/ wann dieſelbe künfftig edirt werden ſolten/ zu vernehmen ſein wird/ in die 108210. Gülden belauffen wil/ in zwey gleiche theyl getheylet/ vnnd der halbe theyl als 54105 Gülden der Tochter/ vnd der ander halbe theyl des Teſtators Witwen gefolgt werden ſollen: Es befindt ſich aber daß die Tochter ein mehrers nit/ dann 26400. Gülden empfangen hat/ welches eine vbermäſſige vngleichheit iſt/ vnd entweder auß einem Irrthumb/ oder andern vnverandtwortlichen vrſachen herflieſſen muß. Iſt es ein erronea diſpoſitio, qua hæredes æquales eſſe voluit, cum tamen maxima inæqualitas inducatur, ſo will ſchließlich folgen/ quod ea tolli, & annullari debeat, id quod probatur authoritate Corne. in conſ. 59. multum late & ſerioſe. lib. 1. vbi poſt Bald. de Bartolinis reſpondit de hac facti ſpecie: *Teſtator cum haberet duos filios, vnum heredem instituit in bonis, & iuribus, quæ habebat in Tuſcia, & alterum in bonis alibi ſitis, ſciens illos hoc modo eſſe æquales, deinde inſtitutus in bonis & iuribus Tuſciæ, exigere non potuit illa credita, quia debitores decocti ſunt, non eſſe ſoluendo, præter opinionem teſtatoris.* Et concludit Corneus, quod fratres, non obſtante ea patris diſpoſitione redigi de-
14 beant, ad æqualitatem, & quod illa erronea † patris diſpoſitio, non ſit ſeruanda. Ein ebenmeſſiger fall iſt in conſil. Decii 349. nu. 9. decidiret, welcher ſich ſolgender geſtalt verhelt: *Teſtator prælegauit vni filiorum quædam bona, credens, quod ad eum pertinere debe rent, & quod eo modo iuſtitutus eſſet æqualis cum aliis. Postea contigit, quod bona prædicta ad eum pertinere non potuerunt.* Reſpondit Decius, quod diſpoſitio illa patris erronea obſeruari non debeat, quia non obſeruaretur, filii eſſent inæquales. Et Corneum ac Decium ſequutus eſt Tiraquel *de iure primogen. qu. 4 num. 5.* Iſt es aber ein dolola diſpoſitio, wie es denen allen vmbſtenden nach/ das anſehen hat/ daß der Teſtator wohl mit worten zwiſchen ſeinen zweyen eingeſetzte Erben/ gleichheit gehalten haben wollen/ aber in der That ſeinem anderen Weib mehr/ dann ſeinem leiblichen Kinde zugewendet hat/ ſo iſt die Tochter nicht zuverdencken/ daß ſie dem Vätterlichen Codicill zuwieder/ ein mehrers begehret/ dann jr darinnen verordnet/ cum hæres poſ-
15 ſit † contrauenire facto defuncti, quando illud tendit ad ſui fraudem & detrimentum, ſicuti hoc caſu contingit, ita Bald. *in l. 1. verſ. quæro vtrum iuramentum. C. de inoffi. donat.* cum pluribus aliis quæ allegat Menoch *conſil. 346 reſpondendum videbatur. numer. 22. volum. 4.*

Für das andere iſt hierbey zuerwegen/ daß der Teſtator ſein vermügen in zwey gleiche theyl ſelbſt außgetheylt/ vnnd den einen ſeiner Tochter/ den andern theyl ſeinem Weibe zugeordnet hat/ doch alſo vnd der geſtalt daß die Tochter jren halben theyl/ der geſtalt/ wie der Teſtator ſein vermügen ſeiner Obrigkeit Anno 87. Eydlich verſteuret/ anzunehmen ſolle ſchuldig ſein.

Wann man nun ſolchen halben theyl/ wie der Teſtator denſelben verſteuret/ vnd wie die Tochter denſelben empfangen/ gegen ſeinem vermügen helt vnnd conferiret, ſo iſt eine treffliche vngleichheit/ vnnd ſo viel darauß zubefinden/ daß die Witwe viel tauſend Gülden mehr/ dann die Tochter empfangen/ daß auch die Tochter/ welche der halbe theyl des Vätterlichen vermügens/ nach inhalt des Teſtaments vnd Codicills gebühret/ an demſelben mercklichen vnnd weyt vltra dimidium lædiret worden ſey. Welche læſio daher nicht zu entſchüldigen iſt/ daß der Teſtator ſein vermügen höher nit/ dann wie es hernacher in der theylung der Tochter zugeſchlagen worden iſt/ Eydlich ver-
ſteuret hat/ cum iuramentum non tollat † [illegible] ultimam læſionem, per ea, quæ allegat Menoch. *conſil. 1. libr. 1. num. 362.* 16

So iſt es auch für das dritte/ keine ſchließliche conſequens/ welcher ſich der Teſtator gebrauchet/ in dem er dahin ſchleuſt. Meine Tochter ſol den halben theil meines vermügens haben ich habe aber denſelben do. her nicht verſteuret/ dann dergeſtalt/ daß jr zu jrem halben theyl 26400. Gülden zukommen ſollen: Ergo So hat ſie den halben theyl meiner Güter würcklich empfangen/ dann es ſich an jtzo anderſt/ vnd zwar ſo viel befindet/ daß jhr viel tauſent Gülden noch darüber anſtändig ſein/ darauff vnd nicht wie der Teſtator ſein vermügen angegebē oder verſteuret hat nothwendig geſehen werden muß. Cum † veritas ex eo, 17
quod nos affirmamus aut negamus, minime idcirco mutetur, *l. eſſ. ipſo ff. ad municipal.* Cuius tanta
vis † eſt, vt nulla hominis arte, ingenio, aut machi- 18
natione labefactari poſſit, adeo, vt ſi patrono careat, qui eam defendendam ſuſcipiat, ipſa ſe ſatis tueatur, teſte Cicerone contra Vatio. & pro Cælio, vbi dicit, *magnam veritatis vim eſſe, quæ aduerſus ingenium, aſtutiam, & calliditatem hominum abſq; alia vlla ope & auxilio ſe facile defendat.* Wann nun ſchon der Teſtator, durch dieſes verſchlagenes mittel/ daß er nemlich ſein vermügen ſo hoch nit verſteuret/ als derſelbe in der warheit geweſen/ ſeiner Tochter einen mercklichen partieul an jrem halben theyl entziehen wollen/ ſo hat er doch dardurch die ſubſtantiam ſuarum fortunarum nit geringern/ vnnd viel weniger die wahrheit änderen können/ ſondern die eſt bleibet beſtehet/ der äydlichen beſteurung vngeachtet/ auff deme/ was ſich nach ſeinem Todt/ an Gütern vnd bahrſchafft würcklich befunden hat/
cum † veritas ſit ipſa rei exiſtentia, gloſſ. *in Auth. de in-* 19
ſtrum. caut. & fide. Alciat. *reſponſ.* [illegible] 1. *num. 7.* Menoch. *de arbitr. iudic. lib. 1. quæſt.* 5 [illegible] *num. 6.* Muß alſo nicht darauff/ was der Teſtator verſteuret/ ſondern was er verlaſſen hat/ geſehen/ vnnd die theylung darauff in
zwey gleiche theyl gemacht werden/ cū veritas † quan- 20
docunq; agnoſcatur, ſemper attendi debeat. *l. final. in fin. de probat.* Scriptum enim eſt: veritas vincit, veritas valet, inualeſcit, & viuit in æternum, & obtinet in ſecula ſeculorum. *c. contra conſuetudinem diſtinctio* 8. Ita Cephal. *conſil.* 304. *Scipio Fliſcus. numer. 71. 72. libr. 3.* &
quod veritati † omnia conſonent, nec aliud veritas 21
ſit, † quam ipſa rerum conſtantia, teſtatur Crauetta 22
conſil. 6. num. 27.

Wann auch dieſe Sach zu Rechtlicher erörterung gereichen ſolte/ ſo iſt kein zweyffel/ daß ein verſtendiger Richter/ deſſen erkantnuß dieſe Sach vntergeben wird/ nicht darauff/ wie dz vermögen verſteuret worden/ ſondern auff die rei exiſtentiam adeoque ipſam

veri-

vero ... iudicando zu ſehen ſchuldig iſt / Iudex
enim ... videt naturali ratione, & communiu-
d ... veritatem ſtare pro vno ex litigatoribus, de-
bet in eius fauorem magis inclinare, reiectis ſcru-
pulis, ſi qui ſint in contrarium, l. 3. § *penult.* ibi, *veri-*
tatem eſſe quærendam. ff. de iureiurand. leg. penultim. §. pe-
nultimo. ibi, *veritati locum fore. ff. de probation.*

Hierüber vnd für das vierdte / wird billich in acht
genommen / daß der Teſtator ſeiner Tochter den hal-
ben theyl ſeines vermügens zwar dergeſtalt gegönnet /
wie er denſelben verſteuret / es befindt ſich aber nuhn-
mehr / daß er ſolchen halben theyl in der Steur viel
zu geringe angeſchlagen / vnnd daß alſo die Tochter /
wann man der Steur nachgehn will / ihren halben
theyl vollſtendig gahr nicht bekomme / quo caſu, &
23 quando cauſa † finalis diſpoſitionis eſt falſa, tota
diſpoſitio redditur falſa, Menochius *de præſumption.*
libr. 4. præſumption. 24. ſic ſi Teſtator inſtituit filium
naturalem legitimatum, vt legitimum, & appa-
reat legitimationem minus recte factam, inſtitutio
non ſubſiſtit, cum præſumptio ſit, quod Teſtator
eum non inſtituiſſet, niſi eſſet vere legitimus, per
multa quæ allegat Menochius *dict. loco, numer.* 6. fa-
cit textus *in leg. ſi ſic.* §. 1. *de legat.* 1. vbi habetur,
quod ſi teſtator dixit: *Lego Titio, quæ ei debeo.* ſi appa-
ret nihil debere, non valet legatum.

Ebenmäſſige Meynung hat es auch mit dieſer ver-
ordnung / da der Teſtator ſeiner Tochter den halben
theyl ſeines Vermögens verſchafft / wie er denſelben
verſteuret hat / dann dieweyl ſich befind / daß er den-
ſelben vntrewlich verſteuret / vnd viel geringer ange-
ſchlagen / als ſich ſein Vermögen in ... ſich ... ſe
belauffen / ſo will ſchließlich folgen / daß ſolche ... ta
conditio, inſtitutioni adiecta, zu Recht nicht beſte-
hen könne.

Für das fünffte iſt augenſcheinlich offenbar / da
es bey dieſer vnrichtigen diſpoſition verbleiben ſolte /
daß die Tochter / vnnd ihre Kinder / mercklich dar-
durch benachtheyliget / vnd in Schaden geſetzt würd-
den / quo caſu, & quando voluntas teſtatoris filius
damnoſa foret, & conſequenter vtilitati pupillo-
rum contrariaretur, ab ea receditur, textus eſt *in*
leg. pater tutelam. §. 1. *de adminiſtration. tutorum. leg.* 1.
& ſequent. ff. vbi pupill. educar. leg. penultim. de confirm tu-
tor. Cum alijs iuribus, quæ allegat Franciſcus Vi-
uius *deciſ.* 265. *num.* 15. *lib.* 2.

Für das ſechſte iſt verſehens Rechtens / daß ein
Vatter ſeinem Kinde die legitimam, ohne einige ab-
kürtzung oder beſchwerung / zulaſſen ſchuldig ſey /
per ea quæ allegat Decianus *conſil.* 18. *quoad primum.*
24 *numer.* 20. *volum.* 2. vbi dicit, *legitimam † non debere*
25 *onerari, & ſi in ea onus † aliquod imponitur, illud debere*
remo, & nouiſſime Bruckmannus *conſil.* 38. *quæſtion.*
26 3. vbi dicit, *onera, † ſubſtitutionem, grauamen, condi-*
tionem legitimæ adijci non poſſe.

Wann es nun bey dieſer in dem Codicill eingeflick-
ten Condition verbleiben / vnnd die Tochter ihre le-
gitimam anderer geſtalt nicht / dann wie ihr Vatter
ſein Vermögen verſteuret hat / erlangen ſolte / ſo würd-
de diß inconueniens darauß erfolgen / daß die Toch-
ter / ihre vollſtendige legitimam, welches iſt der drit-
te theyl an dem Vatterlichen Vermögen / *Authentic.*
nouiſſima Codic. de inoffic. teſtament. nicht bekommen /
ſondern ihr faſt in die zehen tauſent Gülden daran ab-
gehen würden / welches dem Teſtatori nicht vnbe-
wuſt geweſen / vnnd dieweyl er ſeinem Kinde die legi-
timam weder pro parte, noch pro toto, entziehen / ſo
hat er dieſe condition dem Codicill mit eingeflickt / vnd
alſo der Tochter per obliquum, das jenige entziehen
wollen / was er ihr directo, nicht hette entziehen kön-
nen.

Für das ſiebende / ob wohl nicht ohne / daß ein
Vatter in ſeinem Codicill ſeinen letzten Willen erkle-
ren könne / per ea quæ allegat Magonius *deciſion.* 4.
numer. 9. Dieweyl aber dennoch im Codicill eine
groſſe vngleichheit zwiſchen der Tochter vnnd Stieff-
mutter zu befinden / in dem die Tochter mehr nicht /
dann ſechs vnnd zwantzig tauſent vnnd vier hundert
Gülden daruon brächte / vnd das vbrige / ſo ſich auff
viel tauſent Gülden erſtrecket / der Stieffmutter ver-
bliebe: So wird von den Rechtsgelehrten dahin ge-
ſchloſſen / daß in einem ſolchen fall / das erſte Teſta-
ment / durch das andere / oder auch durch ein Codicill
nicht auffgehoben werden könne / quandocunque e-
nim liberi † non ſunt æqualiter inſtituti, tunc per ſe- 27
cundum Teſtamentum quantumcunq; perfectum,
inæqualiter tamen liberos tractans, non tollitur
primum, Iaſon *in l. hac conſultiſſima.* §. *ſi quis autem.* C.
de teſtament.

So iſt auch für das achte in Rota Florentina auff
dieſe Meynung geſchloſſen worden / quod hæreditas
in teſtamento † ſolemni liberis data, non poſſit in 28
Codicillis eiſdem rurſus adimi, teſte Hieronym.
Magon. *deciſion. Florentina* 4. *numer.* 33. 34. vbi repro-
batur opinio Crauettæ *in conſilio* 80. *numer* 1. exiſti-
mantis quod Codicilli ſint vltima voluntas, quem-
admodum teſtamentum, & quod in eis poſſit da-
ri, adimique hæreditas. Et contrarium tanquam ve-
rius firmatur, quod ſcilicet codicilli ſint veluti an-
cillæ † Teſtamenti, & illi famulentur, & tanquam 29
acceſſorij, ſint minoris potentiæ, nec pari gradu
cum teſtamento ambulare debeant. Indignum ita-
que foret, ſi teſtamentum tollatur † vel confirme- 30
tur per Codicillos: cum & aſinus intumeſcat au-
ribus, dum videt ſe per comparem comprehendi,
gloſſ. *in leg.* 1 §. *veteres. ff. de acquirend. poſſeſſ.* quam o-
pinionem prolixe confirmat Ferdinandus Vaſquius
de ſucceſſion. creatione, progreſſu, & reſolutione, libr. 3. §.
25. *limitat* 30. vbi *numer.* 2. duodecim rationes aſſi-
gnat, quare Codicillis non detur hæreditas, & *nu-*
mer 13. hoc adeo extendit, vt dicat, ne quidem con-
ditionem apponi poſſe in Codicillis, per expreſſum
textum *in* §. *final. Inſtitut. de Codicill.* cuius rei hanc
ait eſſe rationem, quia ſcilicet conditio habetur lo-
co cuiuſdam ademtionis. *l. quidam in ſuo. ff. de condit.*
inſtitut. vbi teſtator hæredem in teſtamento pure in-
ſtituerat, & in codicillis conditionem aſcripſerat:
quærebatur, an hæres ei parere neceſſe haberet: &
reſpondetur: hæreditatem Codicillis neque dari
neque adimi potuiſſe: vnde Platea *in* §. *fin.* con-
cludit, quod hæres teſtamento † ſcriptus, non co- 31
gatur parere conditioni adiectæ in Codicillis, ſed ea
reiecta pure hæreditatem habeat.

Für das neundte befindet ſich auß dem Codicill /
daß die jenigen / darinnen zu Zeugen benennet / wel-
che der Teſtator mit namhafftigen Legatis verſehen
hat / cum tamen legatarij † non poſſint eſſe teſtes in 32
codicillo, per ea, quæ nouiſſime allegat Alexand.
Raudenſ. *deciſ* 45 *num.* 40. 41. 42.

Auß dieſen angezogenen fundamentis & rationi-
bus, ſchlieſſe ich dahin / daß der Teſtator ſeine Toch-
ter in dem Codicill / mit einer ſolchen gefährlichen
conditioo nicht beſchweren / noch ihr das jenige / wel-

ches er ihr in ſeinem Teſtament gegünnet / hab entzie-
hen können.

Dieſer Meynung iſt nun nicht zuwieder / was kurtz zuvorn / pro ratione dubitandi angezeigt worden iſt / dann was erſtlich de obſeruandis teſtatorum vltimis voluntatibus, eingeführet / iſt allein von denen Teſtamenten zuverſtehen / quæ non ſunt captatoria, & liberis legitimam non detrahunt, wie dann die Tochter nicht gemeinet iſt / ihres Vattern erſtes Teſtament zu impugniren / ſondern viel mehr zu halten / wann ihr allein ihr halber theyl von dem ganzen Vätterlichen Vermögen / ohne abzug / vnd ſolche dem Codicill einverleybte verſtrickte Conditiona gefolget wird.

Solche Meynung hat es auch mit der zum andern angezogenen ratione dubitandi: dann man in keiner abreden iſt / daß ſolch Teſtament richtig / vnnd omnibus numeris abſolutum ſeye. Dargegen aber wird dem Codicill / vnnd ſonderlich den darinnen zubefindenen Condition auß ſtattlichen vnnd anſehnlichen Vrſachen / nicht vnbillig wiederſprochen. Was zum dritten de fauore teſtamentorum angezogen / hat auch ſein richtigkeit / vnd wird auff diß Teſtament / recht vnnd wohl appliciret, auff das Codicill aber kan es auß dieſer Vrſachen nicht verſtanden werden / dieweyl daſſelbe der Tochter eine groſſe vngleichheit anmuthen wil / vnd alſo nit pro fauorabili, ſondern viel mehr pro odioſa diſpoſitione zu
33 halten iſt / cum odioſa dicatur diſpoſitio † continens inæqualitatem, & ſimiliter omnis receſſus à iure, dicitur odioſus, Crauet. *conſil. 175. in contractu ſocietatis. num. 2.*

So kan auch die für das vierdte angezogene approbatio Teſtamenti & Codicilli der Tochter / auß dieſer Vrſachen nicht nachtheilig ſein / dieweyl ſie dazumahl / vnnd zur zeit ihrer Stieffmutter gehaltener Erbtheylung / anderſt nicht gewuſt / dann daß ſie mit empfahung der ſechs vnd zwantzig tauſent vnd 400 fl. ihren halben theyl vollſtendig empfangen habe / welches ſich aber nunmehr viel anderſt befindet. Vnd ſind die iura de approbatione allegata, von einer ſolchen approbation zuverſtehen / quæ ſcienter, non etiam
34 quæ ignoranter facta eſt, cum approbans † aliquid non videatur approbare circa id, quod ipſe ignora-
35 bat. Imo approbans † teſtamentum, non tenetur præter legata, quæ putabat valere, cum non valerent. per ea quæ allegat Decian. *conſ. 57. num. & vertatur. n. 72. vol. 2.*

Was zum fünfften die Tochter erinnert worden iſt / iſt dieſer meynung auch nicht zu wieder / dann ob ſo wohl der Tochter nachmahls trewlich gerahten [illegible] wil / wieder diß Codicill / etwas Gerichtlich oder auſſer Gericht nichts fürzunehmen / ſie habe dann zuvor fleiſſigen rath darüber gehalten / ſonderlich [illegible] gewiſſe erfahrung bracht / daß ihres Vattern Vermögen / ſich auff ſo viel tauſent Gülden erſtrecket / da ſie dargegen zu ihrem halben theil ein mehrers nicht / dann ſechs vnd zwantzig tauſent vnd vier hundert Gülden empfangen. Da aber dennoch [illegible] Sachen angezeigter maſſen verhalten / vnnd die Tochter vmb ſo viel tauſendt Gülden [illegible] verfortheilt worden ſein / so würde man ſie [illegible] verdencken können / wann ſie zu erlangung des ihrigen / Rechtliche zugelaſſene mittel für zunehmen gedrungen wird / ehe vnd zuvor nun ſolches geſucht / kan man ſich dieſer [illegible] gebrauchen / darzu ich dann trewlich gerahten haben wil / vnd das Teſtatoris Witwen / durch ehrliche bekandte Leuth / einer oder mehr / dieſer groſſen vngleichheit erinnern / vnnd zu andeuten laſſen / was man dieſe theyl [illegible] tam enormi læſæ, wieder ſie vorzunehmen verhabens ſey / darin dann die Obrigkeit [illegible] gen welcher man mit dem [illegible] vngleich vergangen / ohn allen zweyffel die [illegible] ſchlagen / vnd von dieſer Erbſchafft ein [illegible] cul decladiren würde / deſſen man die Wittiben zuvor außfüren, vnnd von ihr vernehmen wollen [illegible] nicht viel mehr / vnd lieber in der güte mit [illegible] / wie ihrer Stieffdochter vergleichen / dann es zu einem beſchwerlichen zuſtandt kommen laſſen / auch eines ſolchen gefährlichen zuſpruchs gewertig ſein wolte / bevorauß / dieweiln als dann ihr Handels Bücher ediret vnd fürgelegt / vnd die vngetrewe verſteurung offenbahret werden müſte.

Ob mir nun wohl nicht vnbewuſt / wann es alten Weibern an das Gelt gehet / daß es ihnen zugleich an das Leben gehe / vnd vielleicht bey dieſer Wittiben / in der güte ſchwerlich etwas zu erheben ſein möchte / ſo were man doch auff denſelben fall / vnd da man es zuvorn in der güte bey ihr geſucht / bey ehrlichen Leuthen deſto mehr entſchüldiget. Es müſte auch auff den euſſerſten fall / vnd da man ie dieſe Sachen durch Rechtliche erörterung außzuführen / genothdrängt würde / das Klag Libell / auff das glimpfflichſte geſtellet / vnd mit allem fleiß dahin geſehen werden / damit / ſo viel immer Menſchlich vnnd müglich / dem Vatter von der Tochter keine macul oder [illegible] inquiniret, ſonders der vnglimpff auff die Stieffmutter transferiret würde / die zum ſechſten angezogne geminatio hat auch nichts zu bedeuten.

Dann obwohl der Teſtator ſeiner Tochter den halben theil ſeiner güter / beydes im Teſtament / vnd im Codicill gegönnet / ſo iſt doch die beſchwerliche Condition / daß nemblich der Taxe auß den [illegible] teln genommen werden ſol / allein dem Codicill nicht aber dem Teſtament / mit einverleybet.

Die zum ſiebenden mit angehenckter erinnerung iſt zwar keiner ſchlechten importantz: Ich habe aber kurtz zuvor angezeigt / was man für vorſichtigkeit hierbey gebrauchen / vnd wie man in omnem euentum mit verfaſſung des Klag Libells ſich verhalten ſolle.

Das zum achten in des Vatters Perſon / wieder die Tochter / kein dolus zu præſumiren ſey / iſt wohl wahr / vnd ich muß bekennen / quod fraus & dolus [illegible] ceſſet, non tantum contra patrem, verum etiam contra omnes alias perſonas m Crauet. *conſil. 44 Nobilis Guido. num. 2.* Es wollen aber alle vmbſtende zu erkennen geben / daß diſſfalls ein betrug / nicht allein wieder die Obrigkeit / mit vngetrewer verſteuerung des Vätterlichen Vermögens *leg. final. de constit. in* [illegible] *tionali* ſondern auch ein Meynäydt / gegen Gott [illegible] gelauffen ſey / in dem der Vatter ſein Vermögen [illegible] weitem ſo hoch nicht verſteuret / als ſich daſſelbe erſtrecket.

Welches ſich [illegible] mit keinen herſ[illegible] argumenten entſchüldigen leſt / zugeſchweigen [illegible] der Vatter / ſeine leibliche Tochter vnnd [illegible] Kinder vmb ihre legitimam / durch diß mittel zubringen vorhabens geweſen iſt.

CON-

CONSILIVM VII.

SVMMARIA.

1 *Amotio ab offi io non eſt leuis pœna.*
2 *Rectores hoſpitalis aliquem ſine cauſa ab officio remoueri non poſſunt.*
3 *Nemini officium ſuum debet eſſe damnoſum.*
4 *Officialis quando ab offi io remoueri non poteſt.*
5 *Quando quis per ſubſtitutum ſeruire poteſt.*
6 *Impedito quando ſuccurrendum eſt.*
7 *Nemo mutatione domicilii à ſua originis iuriſdictione eximitur.*
8 *Domicilium ab origine paterna deſcendens, naturale dicitur, & immutabile.*
9 *Domicil.um nouum & ex accidente veniens, cauſam originis non mutat.*
10 *Nemini abſentia ſua damnoſa eſſe debet.*
11 *Qualitas diſpoſitioni adiecta, eam limitat.*
12 *Geminatio eiuſdem voluntatem denotat: & vim iuramenti habet. num. 13.*
14 *Voluntas teſtatoris vbi clara eſt, ibi omnis amaritudo ceſſat.*
15 *Offi ium proprie quodnam dicitur.*
16 *Accuſatoris officium quod eſt.*
17 *Pater filias dotare cogitur.*
18 *Executor teſtamentarius alium ſubdelegare non poteſt.*
19 *Ea in quibus induſtria perſona electa eſt, per alium impleri nequeunt.*
20 *Offi ium induſtriale in heredes non tranſit.*
21 *Impedimentum ad excuſandum debet eſſe legitimum: & originem ſumens à cauſa impediti, nullum eſt. numero 22.*
23 *Ciuilitas originis quando conſideratur, & quando non.*
24 *Comp tio ſolitudinis & apportatorum matrimonii onerum: eadem ſit ratio.*
25 *Officium executoris morte naturali finitur.*
26 *Præmium non laborantium iniquum eſt.*
27 *Merces & ſtipendium laboris commenſurari debent.*
28 *Diſcrimen quodnam inter ſalarium ratione laboris, & inter illud ratione induſtriæ & dignitatis.*
29 *Ceſſante labore, ceſſat quoq; ſtipendium.*
30 *Ceſſante cauſa, ceſſat effectus.*
31 *Contraueniens teſtatoris voluntati, priuari debet omni commodo ex teſtamento proueniente.*
32 *Legitimus ex diſpoſitione iuris ſuccedit, vno ex executoribus exigi nolente.*
33 *Paria ſunt nolle, atq; non poſſe.*
34 *Defunctorum voluntates executioni demandari Reſpubl. intereſt.*
35 *Dictionis, Libere. intellectus quinam.*
36 *Clauſula, ſämptlich vnd ſonderlich / intellectus qualis.*
37 *De effectu quando conſtat, modus in conſideratione non eſt.*
38 *Culpa deficiente, pœna non valet.*

DEI OPT. MAXIMI AVXILIO.

DEr Fall darüber ein Rathſchlag begehret wird / verhelt ſich folgender geſtalt.

Es hat weylandt der Ehrbare W. H. Bürger zu N. ſeligen / in ſeinem hinderlaſſenen Teſtament allerhand legata, geſchick vnnd verordnung / welche nunmehr alle vollkömmentlich außgerichtet vnd exequirt worden / vnd darunter auch fürnemblichen anſehenliche ewige ſtifftung ad pias cauſas, aber diuerſimode & ad varia piæ cauſæ genera, wie außführlich auß beyliegendem Teſtaments extract zuſehen / verſchaffet / vnnd zu ſeines Teſtaments / ſonderlich aber berührter ewiger Stifftung außrichtern / vier executores mit namen Luciū Gellium. Caium: Mæuium & Titium, alle Bürgere zu N. ſeine Schwäger geſetzt vnd verordnet / mit der maß vnd beſcheidenheit / daß er jhnen ſampt vnnd ſonderlich ſeinen gantz vollkommenen gewalt vnnd macht aufgetragen / alles was er im Teſtament / vnd ſonderlich ſeiner Stifftungen halben verordnet / getrewlich zuvollziehen vnnd außzurichten / mit ferner verordnung / da gedachter ſeiner Executorn einer oder mehr vber kurtz oder lang / mit Todt abgehen würden / ſey ſein Will / er verſchaff vnd ordne es auch alſo / das jedesmahls die vberbliebenden / an der abgangenen ſtat / ſo offt ſich ein fall zutragen würd / andere verordnen / vnnd wo deren nicht auß ſeiner Freundtſchafft vorhanden ſein / ſo ſolten ſeine vberbleibende Executorn / andere Ehrbare Bürger / auff das die zahl erfüllet werde / darzu requiriren vnd erkieſen. Darauff ſich nun begeben / das Lucius Gellius der Elteſte vnter den Executorn / im Martio Anno 98. vnnd alſo vierdte halb Jahr nach des Teſtirers abſterben ſein Bürgerrecht allhie zu N begeben / vnd ſein Häußlich anweſen vnnd domicilium in ein andere Reichsſtadt 18. Meyl von N entlegen / transferiret, vnnd ſich alſo von N. perpetuo abſentiret. von welcher zeit an die vbrige drey executores, Caius, Mæuius vnd Titius, des Teſta ors Stifftung allein verwaltet vnnd außgerichtet / ohne eynige des abweſenden Lucij Gellij zuthun oder beywohnung / ſintemahl es mit dieſer verwaltung alſo beſchaffen / das dieſelbig vber Land / vnd per abſentes, wie der Teſtament extract allenthalben zuerkennen gibt / nicht verrichtet werden kan. Vnd ob wohl die anweſenden Executorn vor dieſen jhren vierten abgeſtandenen Mitexecutorn den Luciū Gellium güttlich erſucht / das execution ampt / mit wiederüberantwortung ſeines theyls habenden darzu gehörigen authentiſirten Teſtaments extracts / abzutretten / das bey jhme dann notificiret worden / das ſie propter impedimentum perpetuæ abſentiæ ſeine ſtell mit einen anderen gleicher geſtalt anweſenden / krafft jhnen vom teſtatore gegebner conceſſion erſetzen wolten / ſo iſt es doch bißhero / weil Lucius Gellius ſich vermeinetlich wiederſetzet / verblieben vnd eine zeitlang temporiſiret worden. Wann es ſich aber länger nicht einſtellen laſſen / noch ferner verzug verantwortlich ſein wil / im anſehen das der Teſtator außtrücklich befohlen / ſo offt ſich ein fall oder abgang vnter den executorn zutragen würde / das andere verordnet vnnd die zahl erfüllet werden ſolte / als weren die anweſende executorn endlich bedacht mit berührter ſurrogation eines andern vnd vierdten mitexecutoris fortzufahren / vnd da Lucius Gellius deswegen klagbar werden ſolt / jhme in oder auſſer Rechtens deßwegen gebührende Red vnd antwort zu geben.

Damit ſie aber hierin ſicherlich handeln / vnd den handel mit gutem grund anfahen vnd außtragen mögen / alſo wird vber nachfolgende Puncten vnd Fragen ein deciſiuum conſilium oder reſponſum mit einverleibten Rechtsgründen / ſo viel von nöhten / begehret.

Erſtlich / ob nicht ex tenore extractus teſtamenti, genugſam erſcheynet / das teſtator diß execution ampt / ſonderlich was die ewige Stifftung belanget / keinem andern als einem N. Bürgern / der daſelbſten ſein bleiblich domicilium hab / vertrawen wollen / weil

einmahl gewiß vnd offenbahr / das dieſer Stifftung
adminiſtration, præſentiam executorum erfordert /
vnd per abſentes nicht verrichtet werden möge.

Zum andern / obwohl der Teſtator, in dem er den
vberbleibenden executorn macht vnd gewalt gegeben
an ſtat d' abgangenen / andere zuverordnen / allein von
Tödtlichen abgang oder naturali morte meldung ge-
than / ob nicht dennoch ſolche diſpoſitio ex pſumta &
veriſimili mẽte teſtatoris, auch auff ein jeglich anders
legitimum impedimentũ, als in gegenwertigem fal /
mutationem vel translationem domicilii, & perpe-
tuam tamq; longinquam abſentiam mit fueg Rech-
tens zu extendirn / vnd dennoch die vberbleibende exe-
cutores vngeachtet Lucii Gellii widerſprechens / ſeine
ſtell mit einen andern erſetzen mögen.

Zum dritten / ob ſie ſolches für ſich ſelbſt ſine inter-
uentu magiſtratus thun mögẽ / oder ob es præuia ſen-
tentia priuationis & auctoritate magiſtratus geſche-
hen müſſe.

Vnd dann zum vierdten ob jnen rathſam vnd ver-
antwortlich ſein möchte / wañ ſie ins künfftig / wie biß-
hero / die adminiſtration der Stifftung vnder jhnen
dreyen allein / außgeſchloſſen des abweſenden Lucii
Gellii, auch vnerſetzt ſeiner ſtell biß auff ſein abſterben /
welches zu Gottes willen ſtehet / oder gutwillige abtret-
tung verwalten theten. Vnd ob nit jnen des teſtatoris
außtruckliche verordnũg / welcher die Stifftũg durch
vier / vnd nit durch drey verwaltet / auch der Executo-
ren zahl erfüllet haben wollen / hiewider im weg liege.

SOlche vier fragen vermittelſt Göttlicher Hülff
inet müglichkeit zu reſoluirẽ / hat es bey der erſten
anfänglichen wohl das anſehen / als ſolte der eine ver-
ordnete Executor Lucius Gellius, vngeachtet dz er ſein
Bürgerrecht allhier auffgeſagt / vnd ſein weſentlich
auffenthalt in der Stadt N. in die vierdthalb Jahr
nach des Teſtirers abſterben nit mehr hat / nichts de-
ſto weniger bey ſeinem anbefohlenen execution ampt
vnd deſſelben adminiſtration geruhlich gelaſſen wer-
den. Dann erſtlich wolte es jme ſehr beſchwerlich für-
fallen / wann man jn ohne wichtige vnd ſtattliche Vr-
ſachen ſeines Ampts entſetzen / vnnd in dem Stand
darinnen er bißhero geweſen / länger nicht verbleyben
1 laſſen wolte / cum amotio † ab officio non ſit leuis
pœna. *c. ſatis peruerſum 56 diſtinct.* quo adductus Ro-
manus *conſil.* 467. reſpondit, Rectores alicuius ho-
2 ſpitalis † non poſſe ſine cauſa ab eo officio amoue-
ri: Reſp. & ſequitur Menuch. *conſil.* 263. *cum requiſi-
tis numer.* 1. *volum* 3. Hinc vicarius Epiſcopi, cui da-
ta eſt facultas cognoſcendi & non condemnandi,
non poteſt Clericum à ſuo beneficio amouere, cum
grauius cenſeretur illa iniuria quæ inferretur. *capit.* 2.
vbi Archidiacon. *in* 3 *notabil.* ibid. *de officio vicar. in* 6.
Vnd würde ein vnbillich anſehen habẽ / wann man jn
auß dieſer Vrſachen / das er ſich weſentlich allhier nit
mehr auffenthelt / dieſes Ampts entſetzen wolte / die-
weyl er deſſelben halben ſeine gelegenheit anderſtwo
zuverſchlagen / vnnd ſich derowegen hie auffzuhalten /
keines weges ſchuldig iſt: Dann daher würde jhm
ſolches Ampt mehr ſchädlich vnd beſchwerlich / dann
nützlich vnd zuträglich ſein / da er doch daſſelbe ſeines
nutzens halben gar nicht / ſondern viel mehr dem Te-
ſtatori zu gefallen / vnnd milde Sachen zubefürderen
auff ſich genommen / welches jhme billig zu keinem
3 Nachtheyl gereichen ſolte / cum officium ſuum † ne-
mini debeat eſſe damnoſum, præſertim ſi quis illud
ſui commodi cauſa non ſuſceperit, *leg. ſi ſeruus.* §.
quod vero ff. de furt. Darbey dann vor das andere zu-

erwegen iſt: Wann ſchon dieſer Lucius Gellius Leibs
ſchwachheit oder anderer Vrſachen halben an jtzo zu
verrichtung ſolches Ampts gantz vnd gahr vntüglich
ſein ſolte / daß man jhm dennoch ex eo capite deſſel-
ben nicht entſetzen köndte / cum officialis † ab officio 4
remoueri non poſſit etiamſi inſufficiens & inhabi-
lis factus ſit, modo ab initio habilis fuerit. *can. quam-
uis triſte.* 7. *qu.* 1.

So iſt jm auch vor das dritte vnbenommen / weyl
er ja ſeiner priuat Sachen halben ſich allhier nit auff-
halten / ſondern anderſtwo hin begeben wollen / das er
jemandes an ſeine ſtell verordne / vnd durch denſelben
das jenige verrichten laſſe / das jhme ſonſten ſolches
Ampts halben zu thun oblieget / cum eiuſmodi admi-
niſtratores poſſint in ſuum locum alios inducere, quando
per aliquem fortuitum caſum, veluti ſenium vel
morbum, vel aliam neceſſariam cauſam, officium
ſuum minus implere valent. *l. certa C. de proxim. ſacror.
ſcrin. lib.* 12 & quod in caſu iuſti impedimenti † poſſit 5
quis per ſubſtitutum ſeruire, textus eſt *in l. neminem.
Cod. de decurion. lib.* 10 *l. de pollicitationibus ff. de pollicit.* &
tradit Aretin. *in l. nemo eſt col. fin ff. de duob. reis.* Felin. *in
c.* 1. *in* 2. *notab. de ſumm. Trinit.* So iſt auch vor das vier-
te nit vermuthlich das dieſer Lucius Gellius ohne eh-
haffte Vrſach ſich von hinnen begeben / ſondern er
werd ohn allen zweiffel erhebliche verhinderung an zu-
ziehen haben / warumb er ſich ferner allhier auffzuhal-
ten bedencken getragen / vnd ſein domicilium anderſt
wo hin transferiret habe: in welchem fall man mit den
Leuten nit ſo ſtricte verfahren / vnd dieſelbe jres ampts
alſo bald entſetzẽ / ſondern zum wenigſten etlicher maſ-
ſen / vnd auff ein zeitlang mit jnen gedult haben ſol / cũ
impedito † per iuſtum impedimentum ſuccurren- 6
dum ſit. *leg. Cæſar. de publ. an. l. qui commeatum. de re milit.*
cum ſimilib. alleg. per Iacob. Nouel. *de iure protomiſ.*
§. 4. *n.* 25 So iſt auch vor dz fünffte dieſer Lucius Gel.
durch dieſe enderung / vnd das er ſein Haußweſen an-
derſtwo angeſtellet / der N. iuriſdiction gar nicht ent-
nommen / cum per mutationem † domicilii quis à 7
iuriſdictione ſuæ originis non eximatur Decian. *conſ.*
71. *&* 76 *ſ clara. n.* 10. *vol.* 2. Warumb wolte man dann
jhn ſeines Ampts entſetzen / vnd jhme dieſen ſchimpff
zuziehen / beuorauß dieweil er allhier geboren vnd erzo-
gen / derowegen ſein angebornes domicilium mehr in
acht zunehmẽ iſt / dañ dz er jm anderſtwo eligiret hat /
cum domicilium † quod deſcendit ab origine patris 8
naturale dicatur & immutabile: Imo † domicilium 9
nouum & ex accidenti veniens non mutet cauſam
originis nec tollat ciuitatẽ originariã, multo minus
eximat ciuẽ à iuriſdictione ciuitatis originariæ. per
quæ nouiſſime alleg. Tileman de Benig *lib.* 2. *decad.* 1.
vol. 1. *n.* 23. 24 Auß dieſen vnd andern vrſachen möchte
anfänglich darfür gehalten werden / daß man dieſem
Lucio Gellio ſein Ampt vnnd darauff gewidmete be-
ſoldung auffzuſchreyben nicht befüget / jhme auch ſein
abweſen nit ſolle nachtheilig ſein / cũ abſentia † ſua ne- 10
mini dãnoſa eſſe debeat *l. ſed alio iure ff ſi ex noxal. cauſ.*

Ich halt es aber eygentlich dafür / dz die anweſende
H. Executores jhme daſſelbige auffzukündigen gantz
macht haben / vnd ſolches auß folgenden Vrſachen:
Erſtlich befindet ſich ex contextu Teſtamenti auß-
trucklich / das der Teſtator die execution ſeines letzten
Willens niemandts anderſt dann Bürgern in der
Stadt vertrawet vnd befohlen / auch die adminiſtra-
tion deſſelben an keinem andern orth dañ daſelbſt ver-
richtet haben wollen / wie er dann die Verordnung ge-
than / dz vier fürnehme Bürger allhier ſolches Execu-
tionampt

tionampt an ſich genommen / vnd da einer oder mehr
Todes verfahren würden / die vberbleybenden an ſtat
derſelben / andere ehrbare Bürger erkieſen ſollen /
welche qualitet der Executoren / das ſie nemblich der
Stadt N. Bürger allbereyt ſein vnd künfftig ſein ſol-
len/außdrücklich geſetzet vnd damit bewehret wird wz
für Leut zu ſolchẽ ampt gebraucht werden ſollen/nem-
11 lich Burger der Stadt N. qualitas † enim diſpoſi-
tioni adiecta eam limitat, ita vt nihil includi in ea
poſſe, niſi cui illa qualitas conueniat Zaſius *conſil.* 13.
nu. 21 *lib.* 2. vnd wird ſolche qualitas nicht ohne vrſach
zu zweyen vnterſchiedlichen mahlen in dieſem Teſta-
ment wiedholet/damit gnugſam zuverſtehen gegeben
wird/dz des Teſtatoris endlicher Will vnd Meynung
geweſen/ſolch Executionampt niemands anders/dañ
Bürgern dieſer Stadt zuvertrawen/cũ geminatio e-
12 nixam voluntatẽ † ſignificet *l. ſi mulier. C. ad Vellei.* &
13 vim † iuramenti habeat, vt tenet gl. ſingularis *in c.*
cum contingat. de iureiur. & ibi Abb. *col.* 2. Vaſqu *libr* 1 *de*
ſucceſ. creat. §. 3. *n.* 13. vbi triginta geminationis effectus
recenſentur So ſein auch alle im Teſtament erzehlte
actus welche den Executoren zuverrichtẽ obliegen der-
maſſen geſchaffen/dz dieſelbe nirgends anderſt dañ in
der Stadt N. verrichtet werden können/als dz die ver-
ledigung der Stipendien auff d' Cantzel des orths ver-
kündiget/dem Schaffner vor ſolche mühe ein Gulden
verehret armen Knaben zu Handwerckern befordert/
vnd den armen im Spital vñ Siechköbeln / desglei-
chẽ auch den Sondſiechẽ järlich jr deputat außgetheil-
let werdẽ ſolle vnd wz dergleichẽ mehr iſt daraus man
des Teſtatoris Will vnd Meynũg gnugſam verneh-
mẽ kan/ welcher auch die executores, nachzugeleben
14 ſchuldig ſind. Vbi n. teſtatoris voluntas † clara eſt, ibi
ceſſat omnis amaritudo, per ea quæ alleg it Cephal.
conſ. 450. *ca in iſte. n.* 64. *lib.* 3. Weil dann dieſer Lucius
Gel. ſein Bürger recht auffgeſagt/vnd ſich in der qua-
litet darinnen er zu dieſem ampt anfänglichen verord-
net/nit mehr befinden leſt/ ſo hat man vrſach jme daſ-
ſelbe auffzukünden/vnd an ſeine ſtell einen andern ex-
ecutorem zuverordnen.

So iſt es auch vor das andere dieſem Lucio Gellio
nunmehr vnd nach fürgenommener Sachen verän-
derung vnmüglich/das jme von dem Teſtatore anbe-
fohlene ampt zuverrichten: dann er der Stadt N. zu
weyt vnd in die 18. meyl weges entſeſſen / vnnd ſolte er
järlich etlich mahl ſich zu verrichtung der Stifftungs
ſachen dahin begebẽ/ſo würden derſelbẽ groſſe vnträg-
liche vnkoſten zugezogen. Wie nun ein ſolcher execu-
tor wegẽ groſſes vnfleiß vñ nachleſſigkeit ſeines ampts
extante ſcilicet iuſta remotionis cauſa, wohl entſetzet wer-
den kan *l. 1 carceri. ff. de cuſtod. reor. l. vlt. vbi pupill. educ. deb.*
l. ſi quos C. de off. præf. Prætor. Oriẽ. & generaliter in tuto-
re, procuratore & alio adminiſtratore traditum eſt,
vt propter negligentiam remoueri poſſit. *leg. eum qui.*
C. de Procur alſo kan ein ſolches auch geſchehen/quando
do executor eſt inſufficiens in exercitio ſuis officii,
l. vt gradatim §. *reprobari. ff. de muner. & honor.* late Al-
ciat. *de præſumt. reg.* 3. *præſumt.* 19. *nu.* 45. niſi in longin-
quis partibus abſens: per ea quæ infra allegabuntur.
Weyl er auch ſonderlich etlich mahl von ſeinen Mit-
executoren deſſen erinnert/ ſich aber darauff dermaſſen
erklärer / daß man künfftiger verrichtung halben ge-
ringe/ja gantz vnnd gahr keine hoffnung zu ſchöpffen
hat / ſo iſt die entſetzung ſeines ampts ſo viel deſto mehr
zuentſchüldigen / cum officium ſuum male tractans,
ſi monitus ſe non emendauerit, priuari officio de-
beat, & ſi poſt dictam priuationẽ propria auctorita-
te ſe intromittat, tanquam pacis violator puniatur,
Præpoſ. *de pac. tenend.* §. *quicunq. numer.* 1. *in vſib. feud.*
Vnd ſtehet nicht bey des jenigen / der ein execution o-
der dergleichen ampt einmahl auff ſich genommen /
Willkuhr oder freyen Willen / daſſelbe zuverrichten/
ſondern er iſt dazu obligiret vnnd verbunden / cum
propriè officium † dicatur, quod vnuſquiſque pro 15
ſua conditione facere neceſſum habet, Cotraſ. *in lib.*
Epiſtolic quæſt. cap. 21. *num.* 2. vt cum accuſatoris offi-
cium † eſſe dicimus, crimina inferre, & illata pro- 16
bare. *l. qui accuſare. Cod. de edend.* Cum in rei vendica-
tione iudicis officium Vlpianus dicit, inſpicere, vter
litigatorum ſit poſſeſſor. *l. officium. de rei vend.* & cum
Iuſtinianus ait: Ad officium patris pertinere, vt
dos filiæ conſtituatur. *leg. fin Codic de dot. promiſſ.* Hoc
enim neceſſitatis eſt, cum ad id pater † cogi poſſit. *l.* 17
qui liberos de rit. nupt.

Ebenmäſſige gelegenheit hates auch mit den exe-
cutoribus vltimarum voluntatum, dann dieſelben
ſchuldig ſein jhr ampt/ſo ſie einmahl auff ſich genom-
men/mit allem fleiß zuverrichten / Ioan. Iacob. à Ca-
nib. *in tractat. de execut. vltim. volunt. part.* 1. *num* 67. *&*
part 2. *num* 26. vbi executoris Teſtamentarii munus
& præcipua diſciplina habetur. Will nun ein exe-
cutor ſeinem ampt nit länger vor ſein / wie ſich dann
dieſer Lucius Gellius an frembde orthe begeben/vnnd
ſeine adminiſtration verlaſſen / ſo muß er jhme nicht
laſſen zuwieder ſein/daß ſeine Mitexecutoren auff eine
andere Perſon bedacht ſein / welche neben jhnen an
ſtatt des abweſenden dieſe Sachen verrichten helffe.
Wann er auch ſchon für das dritte fürgeben wolte /
nach dem er ſein domicilium anderſtwo hin transfe-
rire/ ſo ſtehe es jhm bevoren jemandes anderſt an ſein
ſtell zuverordnen / welcher nach inhalt des Teſtamen-
des alle Sachen allhier verrichten ſolte: So were er
auch damit doch nicht zuhören/cum executor Teſta-
mentarius † alium ſubdelegare non poſſit, idque 18
propter electam, ſuæ perſonæ, induſtriam, vt per
Ioann. Andr. *in addit. ad Speculat. titul. de inſtrument.*
edit. § *nunc vero. notatur in capit. Ioannes.* 1. *de teſtament.*
vbi executor non poteſt alteri committere officium
ſuum, ſibique dare ſubſtitutum. Auff welche Mey-
nung mehrmahls zu Recht alſo in dergleichen ſtreiti-
gen Sachen erkandt worden iſt/ teſte Franc. Viu. *libr.*
2. *deciſ.* 305. Wie nun die andere Mitexecutores ſich
nit von hinnen begeben / jhr Bürger recht auffſagen/
vnd zugleich diß executionampt behalten können / alſo
wird es auch dieſem ja ſo wenig zugelaſſen/ſolch ampt
zu behalten / vnnd daſſelbe von Hauß auß / oder vber
Feld durch andere zuverrichten / cum ea in quibus
perſonæ † induſtria electa eſt, per alium impleri nõ 19
poſſint, *leg. inter artifices. ff de ſolution.* vnde officium
induſtriale † non tranſit in hæredes, qui patris ſui 20
induſtriam & alias animi dotes non acquirunt,
ſed hæc cum defuncto moriantur vniuerſa. *leg. cum*
bonis. ff. de curator. bon. leg. Curatorum. Codic. de negot.
geſt.

Solſt es auch vor das vierdte / mit allen andern
officialibus zu Recht alſo verordnet / quod non poſ-
ſint diſcedere ab eorum officio, eoque durante lo-
cum tenentes relinquere, per ea quæ allegat idem
Franciſc. Viuius *lib.* 2. *deciſ.* 356. vnd iſt meines wiſſens
circa executores vltimarum voluntatum im Rech-
ten nirgendts ein anders / ſondern viel mehr dz con-
trarium verordnet Derowegen dieſer Lucius Gellius
allhier reſidiren oder geſchehen laſſen muß / daß man
jyn ſeines ampts erlaſſe.

Auß jetzt angezeygten Vrſachen / bin ich der endtlichen Meynung / daß er mit ſeinem fürgeben nicht zu hören ſey.

Vnnd irret nichts / was hieroben pro ratione dubitandi angezogen worden iſt. Dann Erſtlich iſt wol nicht ohn / daß es kein gering ſtraff ſey einen ſeines Ampts zuentſetzen: Er muß aber auch darzu keine vrſach geben / ſondern ſeines Ampts mit fleiß abwarten / *l. Labeo. de recept. arbitr.* ibi, coget officio, quod ſuſceperit, perfungi.

Daß zum andern keiner ſeines ampts erlaſſen werden ſol / wann er auch ſchon demſelben nicht kan vor ſeyn / iſt von denen Emptern zuverſtehen / quæ dignitati potius, quam exercitio dantur, Alciat *de præſumpt. regul. 3 præſumpt. 19. in fin.* Da dargegen dieſes Executionampt auff mühe vnnd arbeyt / wie die wort des Teſtatoris lauten / nicht aber auff ein ſonderliche dignitet angeſehen iſt. So iſt auch zwar vor das dritte bey Jhme diſputiret worden, gleichwohl aber nicht indiſtincte, ſondern allein in gewiſſen Fällen zugelaſſen / jhr ampt durch andere Leuth zuverrichten. Cagnol. *in leg. diem functo. numer. 95. de offi. aſſeſſ.* vbi officium ſuum poteſt quis in caſu iuſti impedimenti per ſubſtitutum expedire: Mit den Executoribus teſtamentariis aber / hat es ein andere Meynung: Dann dieſelbe propter electam perſonæ induſtriam jhr ampt in eygner Perſon / vnd nicht durch ſubſtituten verrichten müſſen / per ea quæ paulo ante allegata ſunt.

Was zum vierdten de impedimentis excuſationem merentibus angezogen worden iſt / wird daher abgelehnet / daß nicht alle verhinderung / ſondern allein die jenigen impedimenta entſchüldigen / die man nicht ändern kan. Ad hoc enim vt excuſet impedi-
21 mentum † oportet quod ſit legitimum, & non proueniat ex culpa & voluntate impediti *gloſſ. in c. 1. de ætat. & qualit.* Cum multis aliis quæ allegat Decian. *conſil. 18 ex prædictis argum. n. 186. vol. 1.* & nihili impedi-
22 mentum faciendum eſt, quod ab impediti † cauſa oritur, vel quod ab impedito amoueri poterat. Crauet. *conſil. 1. pro genero, etſi abunde. num. 89.*

So hat es auch dieſer Lucius Gellius, vor diß fünffte / bey der bloſſen translation ſeines domicilii nicht verbleiben laſſen / ſondern iſt weyter gangen / hat ſein Bürgerrecht auffgeſagt / die Nachſteur gegeben / vnd darauff davon gezogen / zweyffels ohne keiner anderen / dann dieſer Meynung / daß er ſich dieſer Stadt iuriſdiction vnd gehorſam entziehen / auch demſelben ſich widerumb auffs new vnterwürffig zumachen gahr nicht bedacht iſt. Jn welchem Fall die iura de domicilio originis ſupra allegata, gahr nicht ſtat ha-
23 ben / cum ciuilitas † originis non conſideretur, niſi quis ibi inueniatur. Cephalus *conſil. 414. Illuſtriſſima vxor. numer. 45. 46. 47. libr. 3.* vbi: ſi Bononienſis transtulerat ſe Florentiam, deſinit eſſe Bononienſis. Vnnd iſt vnvonnöhten / jhme / als dem ſein Vatterlandt nicht mehr ſo gut iſt / daß er darin zu wohnen begehret / in einem oder dem andern zu willfahren / ſondern da man mit den Leuthen diſpenſiren vnd denſelben gratificiren wil / ſo iſt es billig das es den Bürgern vnd nicht den Außländiſchen wieder fahre / dafür dieſer Lucius Gellius nunmehr zu halten iſt / ciuibus enim magis, quam peregrinis deferendum eſt, Cagnol. *in l. 2. §. ex his num. 285. de orig. iur.* vnd iſt ſo viel von der erſten Frage.

Bey der andern Frag iſt zu wiſſen / Erſtlich ob wol der Teſtator die erwehlung eines andern Executorn allein auff den Todesfall angeordnet / daß dannoch ſolches ex præſumta illius voluntate auch auf den fall zu extendiren ſey / wann ſich der Executorn einer oder mehr auß dieſer Stadt begeben / vnnd alſo in verrichtung ſeines ampts inſufficiens ſein würde. Dann ſolche vnd dergleichen in caſum mortis gemachte diſpoſitiones offtermahls auch auff andere fälle extendiret werden / *leg. Gallus §. & quid ſi tantum ff de lib. et. & poſthum.* Vnd ſolches hat im Rechten ein guten beyfall / non quidem ex verbis, ſed per interpretati onem, ob paritatem rationis & veriſimile diſponentis voluntatem, quam ſæpe ſequimur, neglecto verborum aucupiis. *l. ſi ſtare oportet. §. aliud. de ex vſat. tertio Marcion 1 q 1.* alſo wird es circa ſocietates welche auff den Todesfall geſtellet / gehalten / dieſelben gewinnen jhre endſchafft nicht allein wann der Geſellſchaffter natürliches Todes verſchieden / ſondern auch wann ſeine Güter publiciret werden / vnd er derſelben dominium verlohren hat / auch der Geſellſchafft länger nit mit nutz derſelben beywohnē oder fürſtehen kan / *§ soluitur. Inſt. de societ. l. actione. § in ſtatione ff pro ſocio* Alſo kan ein deportirter Sohn / welcher dardurch cuiuſcunque acquiſitionis vnvehig gemacht wird / die hernach folgende / an der ſucceſſion nit verhindern ſondern wird pro mortuo gehalten / *l. 1. C. de hered. inſtit. l. ſi necem. §. penultim. de bon. libert.* alſo wird das auff des Weibes Todes fall dem Mañ verſchriebene Heyrath gut im billig auch auf ſolchem fall gefolget wann ſich das Weib in das Cloſter leben begeben hat. *leg. final. in princ. C. de Epiſc. & Cler.* cum eadem ſit ratio, nempe compenſatio † ſollicitudinis & ſupportatorum matri- 24
monii onerum *l. ſed ſi alia. ff de bon. damnat. § diſtrahuntur. Auth. de nupt. collat. 4.* & ne amiſſæ coniugis & pecuniæ damnum ſentiat, *leg. iure ſuccurſum. ff de iur. dot.* Gleicher geſtalt wird es auch mit den Kirchen gütern gehalten / wann ein Biſchoff deme doch die adminiſtration derſelben biß auff ſein abſterben befohlen iſt / des ampts entſetzet / oder von den vnglaubigen gefangen wird / dann in ſolchen Fällen das Capitel dieſelbe adminiſtriret / vnd die Sacerdotia eben ſo wol außtheylt / als wann der Biſchoff geſtorben were / *c. ſi Epiſcopus de ſupplend. neglig. prælat. in 6. c. vn. in princip. ne ſede vac. eod. lib.*

Schlieſſe alſo bey dieſer andern Frage dahin / das des teſtatoris verſehung de conſtituendo alio executore in caſum mortis, auch auff dieſen fall / da der eine executor ſich Häußlich von hinnen begeben / vnd animum reuertendi nit hat / zu extendiren ſey / wie dann der teſtator, wann er noch bey ſeinem leben were befragt worden / ob er ſolche diſpoſition auch auff dieſen nunmehr begebenen fall verſtanden haben wolte / ohn allen zweyffel mit ja würde geantwortet haben. Derowegen ſeinem letzten Willen eine ſolche extenſion nicht zu wieder iſt / cum diſpoſitio interpretationem recipiat, prout veriſimile eſt, diſponentem reſponſurum fuiſſe ſi interrogatus fuiſſet, Antonius Gabriel. *libr. 6. commun. concluſ. concluſion. 10. de regul. iur.*

Das dieſe conditio, *ſi mortuus fuerit*, allein durch den Natürlichen Todt / nicht aber per mortem ciuilem erfüllet werde. *l. ex ea parte. § in inſulam ff de ver. oblig.* cum aliis iuribus quæ allegat Fich[illegible]us *conſ. 1 lib. 1 nu. 7.* da er von den Graffen von Naſſaw cont[illegible] litet wird / dieweil dieſelben ſich An. 6[illegible]. vor den Printzen von Vranien gegen deſſelben Gemahl weyland Churf. Moritzen zu S. löblicher Gedechtnüß [illegible] laſſenen Tochter / vor dero Widthumb vnd Gegenvermächtnuß / auff bemeltes Printzen Todtfall [illegible] Bi[illegible]

ſchaffe

ſchafft eingelaſſen/derſelbe aber An. 66. hernacher von
Land vnd Leute in das elend verjagt / ob ſolche Bürg-
ſchafft auch auff ſolchen Fall/ da gemelter Printz faſt
pro mortuo ciuiliter gehalten worden/ zu extendiren
ſey? Auff welche frag negatiue võ im geſchloſſen wird/
wie im ermelte conſilio zu ſehẽ iſt. Es ſind aber gleich-
wol etliche auß den Rechtsgelährten die dahin ſchlieſ-
25 ſen/ ſicut morte naturali † executoris officium fini-
tur. § ſoluuntur. Inſt. de ſocïet. § deinceps. auth. de nupt. quod
eodem modo finiatur per mortem ciuilem, puta per
deportationem vel ſeruitutẽ per ea q̃ allegat Ioann.
Iacob. à Canib. in d. tract. de execut. vlt. vol. part. 3. princ. de
fine & exitu commiſſar. n. 15. dauon auff dißmahl weyte-
re erinnerung zu thun vnvonnöhten iſt / dieweyl die-
ſem Lucio Gellio dergleichen vnglück / daher mors
ciuilis zuerfolgen pflegt/ nicht begegnet iſt: dafür aber
wil ich es eygentlich halten.

Bey der dritten Frag muß Ich die Herrn Conſul-
tores erinnern/daß auch die Weltliche Obrigkeit bey
ſolchen Teſtament ſachen vnnd da legata ad pias cau-
ſas verordnet ſein/ intereſſirt ſey/vnd das dieſelbe fug
vnd macht habe/darauff gute achtung zugeben/ damit
ſolche legata nach verordnung des teſtatoris richtig
außgetheylet werdẽ/ cũ non ſoli ad Epiſcopũ pertineat
cura exequẽdi extremam morientium voluntatem,
ita vt hæredes alioſq; teſtamẽtarios executores mo-
neat & compellat executionis officium peragere. c.
ſi heredes. x. tua. c. Ioannes. de teſtam. verum etiam iudex
ciuilis eãdem facultatem habeat in legatis piis, Abb.
& Barbat. in d. cap. ſi heredes. colum. 1. & 2. & eſt textus in
authent. de Eccleſiaſt. titul. § . ſi quis autem adificationem.
collat. 9. melior in leg. hereditas. ff. de petit. hered. quem
Barbat. in dict. loco. dicit eſſe ſingularem, & ex eo
probat circa executionem legati pietatis cauſa reli-
cti, nemine petente, officium iudicis exerceri poſ-
ſe. Daher wohl dafür zuhalten iſt / wann man dieſen
Executorn ſeines ampts expreſſa mente vnd per di-
rectum entſetzen wolte / daß die Obrigkeit hierunter
erſuchet / vnd derſelben entſchendt hierinnen begehret
werden müſte/ cum non ſit ſingularis † concedendum
quod per magiſtratum publice fieri poteſt, ne occa-
ſio ſit maioris tumultus faciendi. l. non eſt ſingulis ff. de
reg. iur. Ich halte aber für rathſam das man die Sach
noch zur zeit durch eine ſolche directam remotionem
nit/ſondern durch leydlichere mittel vnd folgender ge-
ſtalt angreiffen ſolte. Die H. Executorn/ſo viel d'ſelben
allhier zur ſtell ſein/werde ſich ires anbefohlene ampts
getrewlich zuerinnern/ vnd daſſelbe mit außtheylung
der Stipendien vnd Legaten/ auch mit haltung guter
Rechnung vnnd ſonſt allenthalben mit fleyß zuuer-
richten wiſſen/ alſo/ das weder die Obrigkeit noch je-
mandts anderſt vrſach habe ſie derowegen fürzufor-
dern oder zubeſprechen/in welchem ich zu inen als ehr-
lichen Leuten / eynig mißtrawen zuſetzen keine vhr-
ſach habe. Wird nun der abweſende Lucius Gellius
von einem oder dem andern wiſſenſchafft zu haben
begehren/oder dieſes vnd jenes anordnen wollen/ wie
es dann ſchwerlich beſchehen werde/ dieweyl er ſich
von diſem ampt auß ſchlieſſen zulaſſen nicht gedencket.
Auff ſolchen fall hat man im zubeantworten: Er wiſ-
ſe ſich zuerinnern/ das er von dem Teſtatore in der
qualitet vnnd als ein Bürger zu N. zum Executore
verordnet ſey/ im fall auch einer auß den Executoren
Todes abgehen ſolte / das alſo dann niemandt an-
derſt / dann abermahls ein Bürger zu N. nach in-
halt deß Teſtaments an deſſelben Stelle verord-
net werden ſolle. Daß auch alle vnd jede zum Teſta-
ment namhafftig gemachte Actus nicht von fremb-
den vnd weyt entſeſſenen Leuten / ſondern von ſolchen
Perſonen / die ſich allhier in dieſer Stadt weſentlich
auffhalten / expediret werden köndten. Derowegen
ſie biß daher dafür gehalten haben / auch nochmahls
dafür hielten / er werde ſich dieſes Executionampts
mit ſeiner vnd jhrer vngelegenheit nunmehr fernners
nicht annehmen / ſondern ſeiner ſelbſt, vnd dann jrer
damit verſchonen/dann ſie getraweten jhnen ohn ſein
zuthun dieſer Sachen wohl fürzuſein / vnnd dieſelbe
dahin zu dirigiren / daß ſich vber jhre adminiſtration
niemandt mit billigkeit zubeſchweren haben ſolte.
Bey ſolchem Schreiben muſte es nicht verbleiben /
ſondern dieweyl der teſtator in ſeinem letzten Willen
jedem Executorn/wegen ſolcher Execution vnd Ver-
richtung / vor jhre mühe vnnd arbeit jährlichen fünff
vnd zwantzig Gülden bewilliget vnd verordnet: Er
aber als ein abweſender ſolche Beſoldung nicht ver-
dienen kan / vnd dieſelbe in verbleybung mühe vnd ar-
beyt zu fordern oder zu begehren nit befugt iſt: So hat
man wol vrſach jme ſolche jährliche 25 Gülden vor-
zuenthalten. Cum non ſit æquum † præmium illorum 26
eſſe qui non laborarunt, iuxta illud: Qui non laborat
non manducet: & qui laborat manducare debet leg. in
rebus. § poſſunt. ff. commodat. cum aliis iuribus quæ alle-
gat Cephal. conſ. 136 n. 15 lib. 1. & quod merces † & ſti- 27
pendium labori commenſurari debeat, tradit Cagn.
in l. diem functo. n. 159 ff. de offi. aſſeſſ. Quod adeo verum
eſt, vt laboratorib. pluuia vel alio caſu à nocte vſq;
laborare impeditis, merces proportionabiliter dimi-
nuenda ſit. Cagnol. ibid. n. 166. vnd wann man ſchon
dem Lucio Gellio damit helffen wolte/es ſey mit jhm/
als einem fürnemen Mann ſo ſtricte nit zuhalten/ vñ
dz im dieſe 25 fl. ratione dignitatis & induſtriæ gebü-
ren auch ein vnterſcheid zu machen iſt/inter ſalarium
quod debetur † ſolummodo ratione laboris, & inter 28
illud cuius cauſa non eſt labor, ſed dignitas & indu-
ſtria Ant. Capyc. deciſ. Neapolit. 27 nu. 21. So liegt jhm
doch der klare Buchſtaben des Teſtaments dermaſſen
im wege/daß er ſich eines beſſern Beyfalls ſchwerlich
zugetröſten hat. Dann ſolche 25. Gülden in ander ge-
ſtalt nit/dann vor ſeine müh vnd arbeyt / vor die Exe-
cution vnd derſelben verrichtung bewilligt wordẽ ſind.
Wo nun keine müh vnd arbeyt/ auch keine verrichtũg
iſt/ſo hat man keine Beſoldung zubegehren Cum ceſ-
ſante labore, ceſſet † ſtipendium, ſicut ceſſante cauſa 29
† ceſſat eff. Aus Wann nun dergleichen ſchreiben an 30
jn abgehen vnnd jhme die jährliche Beſoldung vorge-
halten wird/ ſo iſt vermuhtlich er werde dardurch zum
Kläger gemacht werden / vnd die Obrigkeit erſuchen/
auch ſich vber die Herrn Conſultores beſchweren das
ſie jhn vor keinen Mitexecutorn nunmehr vnnd nach
dieſer fürgenommenen änderung ferrner erkennen
noch halten / jhme auch ſein angebührnüß der 25. Gül-
den nicht folgen laſſen wollen. Darauff wird die O-
brigkeit die Herren Conſultores außführlich hören /
wie es dann auch an jhm ſelbſt recht vnd billig / vnnd
man ohne das zu keinem rechtmäſſigen Abſchied ge-
langen kan: Da wird ſichs alßdann mit dem inter-
uentu magiſtratus dauon in der dritten Frag meldung
geſchicht / wohl ſchicken, vnnd nach anhörung beyder
parth Klag vnd antwort / ein ſolcher beſcheyd ergehe /
deſſen ſich kein theyl mit billigkeit zubeſchweren hat.
Noch zur zeit die Obrigkeit dieſer Sachen halben
zu bemühen / halte ich vnvonnöhten. Wie es dann
auch ein vergeblich Werck ſein würde / wann man
dieſen Lucium Gell. von W auß/anhero zu vertrei-

enng ſeines Executionampts betagen wolte / dann er
doch nicht erſcheynen / ſondern zweyffels ohne auff
vorige arth ſich erklären würde. Derowegen rhatſa-
mer/daß die Herren Executoren jhr anbefohlen ampt
verrichtet vnd erwartet hetten/biß d abweſende etwz er-
regẽ/oder ſich wieder ſie beſchwerẽ würde: da hett man
dann vrſach vnd gelegenheit ſich im entgegen zuſetzen
vnd deutlich gnueg vor augen zuſtellen / warumb ſein
begehren geſtalten ſachen nach nicht ſtat haben köñte:
mitler zeit vnd vnter deſſen hette es bey jetzigem zuſtãde
ſein verbleybens / vnd haben ſich die H. Conſultores
ſo lang gedültet/ ſo werden ſie ſich biß zu fernerer gele-
genheit nachmahls zugedulden wiſſen.

Bey der vierdten frag möchte auch anfänglich da-
für gehalten werden/ dz des Teſtatoris diſpoſition zu
wieder gehandelt würde/ wann dieſe Stifftung allein
durch drey vnd nicht durch vier verwaltet werden ſol-
te. Dann erſtlich des Teſtatoris Will vnd Meynũg
an jr ſelbſt richtig genug/ daß nemblich vier executo-
res vnd nicht drey diß fürnehme werck in jhrer verrich-
tung haben ſollen / derſelben ſol billig nachgegangen
werden/ vnnd da darwieder gehandelt wird / ſo weren
die executores nicht zuentſchüldigen/ ſondern ſie mü-
ſten ſich viel mehr befahren / daß jhnen jhr Jährlichs
deputat entzogen werden möchte: cum contraue-
31 niens † voluntati teſtatoris, priuandus ſit omni cõ-
modo, quod habet ex teſtamento. *l. ſi quis ſepulcrum. §. prætor ait. verb. niſi aliquid. de religioſ. & ſumt. fun. leg. penultim in fin. Cod. de legat.* vbi gloſſa & Doctores ad-
ducunt iura concordantia: præſertim quando pœ-
na priuationis eſt appoſita per teſtatorem, quo caſu
nihil aliud conſideratur quam contemtus ipſe, vt
traditur *in l. ſtipulatio iſta. §. alteri. de verb. obligat.* & per
Bart & alios *in l. 2. §. vlt. ff. eod.* vnd hat der Stiffter gute
macht gehabt/dergleichen ſtraff ſeinem letzten Willen
einzuverleyben/ *l. quotiens. C. de don. quæ ſub mod. c. verum. de condit. appoſ.* cum teſtatori liberum ſit in eodẽ teſta-
mento dare & adimere hæreditatem, in pœnam, vt
not. *in l. 4. C. de his quæ pæn. nom.* cum plurib. quę alleg.
Decian. *conſ. 48. duo ex prædictis n. 26. vol. 2.* So iſt auch
vor dz andere in ſolchen vnd dergleychen fällen/ wann
der eine Executor der Execution nit abwarten wil / zu
32 Rechte klärlich verſehen: vt vno † ex executorib. ex-
equi nolente, ex iuris diſpoſitione ſuccedat legiti-
mus. Ioan. Iacob. à Canib. *in ſupr. d. tract. in 2. particula.*
33 *§. quæro tertio.* 1. quod † paria ſint nolle atq; non poſ-
ſe. *c. ſciſcitatus. de reſcrip. l. fin. C. de contrah. emt.* Imo ſi te-
ſtator reliquit quatuor vel quinque executores ſim-
pliciter, tunc maiore parte impedita vel nolẽte, mi-
nor exequi non poterit: Iohan. Iacob. à Canib. *d. loco. num. 12* Auff welche Meynung vor der zeit Gericht-
lich decidiret vnd dahin geſchloſſen worden / quod
tribus vel quatuor executoribus in teſtamento da-
tis, tres ſiue vnus, vel è contrario non poſſint exequi.
Capel Toloſan. *deciſ. 281.*

Deſſen aber vngeachtet bin ich der endlichen mey-
nung / das dieſe drey Herrn Executorn wañ ſie ſchon
dieſe Stifftung bey ſo geſchaffenen Sachen allein
verwalten/ dannoch dardurch dem Teſtament zu wie-
der nichts handlen. Erſtlich darumb/ daß die Rechte
ſorgfälnglich darauff achtung geben / ne voluntas
teſtatoris impediatur, vel nimium differatur. *c. nos quidem c. ſi hæredes de teſt. in 6.* Intereſt enim Reipu-
34 blicæ † vt voluntates defunctorum executioni de-
mandentur. *l. vel negare. ff. quemadmodum teſtamenta aper.* welches nothwendig geſchehen müſte / wann
man allein auff den abweſenden ſehen / vnd mitler

zeit Händ vnd Füß ſincken laſſen wolte. Derowegen
iſt zu Recht verordnet / pluribus à teſtatore executori-
bus deputatis vno eorum mortuo vel in remotis a-
gente, aut id exequi nolente, quod poſſit alius offi-
cium iniunctæ executionis libere adimplere, textus
eſt expreſſus *in cap. fin. § fin. de teſtament. in 6.* vbi [illegible]
in verb. remotis. ſi ergo, inquit, *non multum diſtat, re-
bitur & ſi in termino aſſignato non venerit, procedet ſocius ſine illo.* Quo in loco Philip. Francus *numer. 4.* impe-
dimentum modici temporis excipit: Quod certe
non de quinquiennio, ſed de eo temporis ſpacio in-
telligendum eſt, quo quis hoſpitium conducit, ſar-
cinulas componit, aduocatum quærit *leg. ab l. ſi-
bus. ff. ex quibus cauſis maior* aut ad ſummum, pro ſub-
iecta materia, de bimeſtri vel quadrimeſtri, per ea,
quæ allegat Decianus *conſil. 84. prima fronte. numer.*
an *volum. 2.* Darbey dann ſonderlich in gute acht zu-
nehmen iſt / daß der Pontifex *in dict. cap. fin* das wört-
lein/ † *libere,* gebrauchet / quod idem importat ac ſi 35
dictum fuiſſet, *ſine vllo & inuſſiam impedimento & contradictione*: adeo vt ſtãte hoc verbo, nullius con-
ſenſus requiratur, per ea quæ allegat idem Decian.
conſil. 41. pro fundamento. num. 14. volum. 2. neque ne-
ceſſe ſit expectare reditum abſentis: Francus *ibid. nu.*
4. dieweyl dann Lucius Gellius ziemblich weyt von
hinnen entſeſſen / vnnd allbereyt etliche Jahr außge-
weſen/ auch keine nachrichtung verhanden / an ani-
mum reuertendi habeat, ſo iſt dem Teſtament vnd
Rechten nicht zu wieder gehandlet / wann die andern
Executores ſich der Sachen vnterfangen/per ea quę
allegat Decius *in cap. prudentiam. numer. 16. de offic. de-
legat.* Beuorauß dieweyl der Teſtator, vor das ande-
re vier executores nicht ſimpliciter, ſondern mit an-
gehenckter dieſer außtrucklichen clauſula: † ſämpt- 36
lich vnd ſonderlich: hoc eſt: coniunctim & ſingilla-
tim zu ſolchem ampt verordnet / welche wort den ver-
ſtandt haben / daß jhnen die adminiſtratio in ſoli-
dum befohlen worden iſt. Thoming. *deciſ. 47 num. 9.*
quo caſu quilibet poteſt exequi, & impedimentum
vel voluntas alterius non curatur. Francus *dict. capit. fin. §. ſane. numer. 5 & 6.* So iſt auch vor das dritte /
an einer eynigen Perſon/ wann der Executoren ſonſt
mehr ſein/ ſo viel nicht gelegen/ vt [illegible] teria electio-
nis concludit Menoch. *conſil. 91. Reſpondendum videtur. libr. 1.* vbi *numer. 6. 7. 8 9. 10. 11.* [illegible]
quod numerus non [illegible] propter duas vel tres,
& quod modicus defectus non habeatur in conſi-
deratione, ne per illum vitietur actus, quod item
conſenſus plurimum operetur vt actus maiori iudi-
cio & maturitate factus cenſeatur. Wiederhole dem-
nach vorigen Beſchluß / daß nemblich dem Teſta-
ment zuwieder nicht gehandlet werde/ wann ſchon die
anweſende Herren Executores mit jhrer adminiſtra-
tion einen weg wie den andern fortfahren / biß ſich
mitler zeit mit Lucio Gellio entweder ein fall bege-
ben / oder diß Executionampt ſelbſt auffſchreybete
möchte.

Dieſem Beſchluß iſt nun nicht zuwieder / was
kurtz zuuor in contrarium pro ratione dubitandi an-
gezeygt: dann eben dardurch/ dz ſich die anderen Ex-
ecutores in abweſen des vierdten der Sachen vnter-
fangen/ wird des Teſtatoris Will vnd Meynũg mehr
befordert dann gehindert / vnnd iſt vnvonnöthen die-
ſelben ad [illegible] teſtamenti zu compellirèn
dieweyl nichts deſto weniger demſelben eine gute ge-
nüge geſchicht/ ob ſchon circa numerum executorum
vel etiam modũ exequendi, ein geringer vnterſcheid

oder

37 oder differentz vorlauffen mag: cum modus † non habeatur in conſideratione, dummodo de effectu conſtet. Decian. *conſil. 2. quæritur modo. numer. 10. volum. 2.*

So hat man ſich auch keiner ſtraff oder priuation
38 zubefahren: cum pœna † non ſit, vbi culpa deficit. Decian. *conſil. 13. duo ſunt. numer. 44. volum. 2.* Vnd wolte die gröſte Vnbilligkeit ſein / wann die Herren Executores wegen des abweſenden eynige Straff verwircken ſolten / cum iniquum ſit ex facto & negligentia alterius prægrauari eum qui nihil mali fecit: *l. ſupra iter. § apud ferocem. de aq. pluu arcend.* Viel weniger iſt zubeſorgen / das ein legitimus executor ſich eindringen möchte: dieweyl denen von dem Teſtatore verordneten Executorn die adminiſtration in ſolidum befohlen iſt. Gleicher geſtalt hat man ſich das præiudicium Capellæ Toloſanæ auch nicht irren zulaſſen: Dann daſſelbe in ſolchem fall ergangen / da man de motie abſentis, vel voluntate alterius keinen bericht gehabt / da hergegen dieſer Lucius Gellius ſich ſeines Gemühts allbereyt erklärет / dz er zwar das ampt behalten vnd nicht vbergeben / auch die darzu deputirte fünff vnd zwantzig Gülden eī nehmen / ſich aber anhero / zu würcklicher vollnziehung der fürfallenden Executionſachen / widerumb weſentlich zubegeben keines weges bedacht ſey / in welchen fällen die diſpoſitio *dict. cap. fin. § ſane.* klare maß gibt / wie es zu halten ſey / daß nemblich die anweſenden drey Executores, ohn eynige gefahr vnd ohne abbruch des Teſtaments / jhr Execution ampt wohl verrichten / vnd die fürfallende Sachen adminiſtriren können. Hiermit iſt alſo die vierdte Frag auch reſoluirt / vnnd bleybet allein dieſes vbrig / wie es mit den jährlichen fünff vnd zwantzig Gülden / welche dem vierdten Executorn / wann er ſich weſentlich allhier auffenthielte gebüren / gehalten werdē ſolle: Darauff gebe ich dieſen bericht / dieweyl die arbeyt des abweſenden den andern anweſenden zuwächſt / daß jhnen auch die darzu deputirte Beſoldung billig zuwachſe / auff welche Meynung in Capellæ Toloſanæ *quæſt. 293.* geſchloſſen worden / daſelbſt iſt folgender fall vorgelauffen: Dati ſunt tres executores in teſtamento per defunctum, & voluit quod ratione laborum haberent centum, quę eis legauit. Vnus executor noluit ſe intromittere: aliī duo adminiſtrauerunt, & volunt habere integra centum iure accreſcendi, quibus hæres contradixit, & tertiam partem ad ſe pertinere voluit. Pro executoribus concluſum fuit, per ea quæ ibi allegantur.

CONSILIVM VIII.

SVMMARIA.

1 *Quæ bene merentibus conceduntur, ea efficacius conceduntur.*
2 *A teſtatore primo loco nominati in teſtamento, magis dilecti præſumuntur.*
3 *Mens in qualibet diſpoſitione verbis prædominatur.*
4 *Homo interdum plus ſignificat, quam loquitur.*
5 *Homo quandoque plus in pera, quam in manu portat.*
6 *Beneficium ab aliquo præſtitum alicui, ipſi damnoſum eſſe negat.*
7 *Chriſtianorum verus cultus eſt, pauperes & in neceſſitate poſitos adiuuare.*
8 *Homo errorem bibit, ſicut aquam.*
9 *Imperitia notariorum mundum deſtruit.*
10 *Notarii clauſulas, quas non intelligunt, ſæpe confundere ſolent.*
11 *Notariorum imperitia multorum animos magno in diſcrimine ponere ſolet.*
12 *Notarii imperitia cur interdum teſtamenta ſubuertat.*
13 *Teſtatoris verba quando clara ſunt, tunc illis credi debet.*
14 *Teſtator cum ſeipſum declarat, tunc neceſſaria non eſt alia gloſſatio.*
15 *Quod teſtator non dixit, hoc nos fingere ſeu dicere debemus.*
16 *Teſtator quod non diſpoſuit, noluiſſe præſumitur.*
17 *Teſtator tantum diſponit, quantum loquitur.*
18 *A vocabulorum ſignificatione quando recedendum, & quando non.*
19 *Pares in gradu, pariter ſecundum numerum perſonarum in capita, non in ſtirpes admitti debent.*
20 *Differentia inter ſexum maſculinum & fœmininum in ſucceſſione nulla eſt.*
21 *Diſcrimen inter agnatos & cognatos in teſtamenti ſucceſſione ſublatum eſt.*
22 *Teſtator diſpoſitionem ſuam ſecundum ius commune conformare ſemper præſumitur, nullo ſtatuto in contrarium exiſtente.*
23 *Hæreditas adita nomen eius amplius non habet, ſed patrimonium hæredis proprium dicitur. nu. 25.*
24 *Res hæreditaria ſemel apprehenſa, amplius hæreditaria dici nequit.*
26 *Vinculum cognationis nihil operatur in ſuccedendo.*
27 *Benefactoribus rurſus benefacere debemus.*
28 *Dictioni,* wie auch / *æquipollet latina vocula, vt etiam.*
29 *Dictionis,* etiam, *natura eſt exprimere caſum magis dubitabilem, & minus dubitabilem includere.*
30 *Verba obligationis, inſtrumenti & teſtamenti vbi clara ſunt, vlterius quærendum non eſt.*
31 *Verba ſunt character animi.*
32 *Quilibet illud mēte agitaſſe vel ſenſiſſe dicitur, quod verba ab ipſo prolata præ ſe ferunt & ſignificant.*
33 *Verba intentionis & mentis alicuius declaranda, & non contra deſeruire debent.*
34 *Creditor ſortem recipiendo, vſuras, intereſſe & pœnam remiſiſſe cenſetur.*
35 *Debitores ſumus pauperibus in adminiſtranda iuſtitia, ita vt aliis non fiat iniuſtitia.*
36 *Teſtamenti confectio eſt graue & arduum negotium.*

DEI OPT. MAXIMI AVXILIO.

DEr Fall darüber ein Rathſchlag begehret wird / verhelt ſich folgender geſtalt.

Hans N. ſeines alters achtzehen jahr / iſt Todes verfahren / vnnd hat ein ordentlich Teſtament hinder ſich verlaſſen / darinnen er Andreas N. ſeines Vattern Brudern / wie auch ſeiner Mutter ſeligen Geſchwiſterig / ſo viel derſelbigen im Leben / in die Häupter / im fall aber eins oder das andere verſtorben / deſſen oder deren nachgelaſſene Kinder / in den Stammen gerechnet / zu rechten vnzweyfflichen vniuerſal Erben benennet / vnnd eyngeſetzt. Ob nun wohl des Teſtatoris diſpoſition klar vnd deutlich genueg / ſo wird doch von Andres N. ſeines Vattern Brudern dafür gehalten / ihme

jhme tanquam nato ex linea paterna, gebühre die helffte der Verlaſſenſchafft/ vnd die andere helffte des Teſtatoris ſeligen neün noch lebendi Geſchwiſterigen tanquam natis ex linea materna, welches aber von jhnen wiederſprochen/ vnd auff gleiche theylung in die Häupter nach inhalt der im Teſtament zubefindenen Inſtitution gedrungen wird.

Darauff iſt die Frage/ welches theyl in Rechten einen beſſern Beyfall habe/ vnnd ob dem Andreas N. die helffte der Verlaſſenſchafft gebüre/ oder aber ob die theylung in die Häupter anzuſtellen/ vnnd er ſich mit dem zehenden theyl abfinden zu laſſen ſchuldig ſey?

DIeſe Frag vermittelſt Göttlicher Gnaden zu reſolviren/ hat es wol anfänglich das anſehen/ als wann Andreas N. die halbe Verlaſſenſchafft zu begeren befuegt ſey. Dann erſtlich ſein des verſtorbenen Teſtatoris hinderlaſſene Güter des mehren theyls bona paterna, vnd kommen von ſeinem Vatter her/ deßwegen nicht vnbillich dz deſſelben Brüder vor den andern eingeſetzten/ vnnd ex linea materna herkommenden Erbeietnen Vortheyl habe/ vnd vor denſelben beſſer bedacht werde/ bevorauß dieweil derſelbe für das andere/ des Teſtatoris Vattern/ als er ſein gantz patrimonium verſtudiret/ vñ dazu in groſſen Schulden laſt gerahten/ eine anſehenliche Summa Geldes vorgeſtreckt/ welche er in die 38. Jahr ohne eynige verzinſung gebraucht/ vnd dardurch ſein vermögen nicht wenig gebeſſert hat/ welches der Teſtator ohn allen zweyffel bey verfaſſung ſeines Teſtaments in gut acht genommen/ vnd dahin geneygt geweſen ſein wird/ ſeinen wohl verdienten Vättern deſto beſſer zubedencken.

1 Quæ enim † bene merentibus conceduntur efficacius conceduntur. *l. 3. §. hic quoq. ad Syllan. l. 1. de inſtit. & iur.* & ibi Guilhelm. de Cun. ita dicit Tiraquel. *in commentar. ad l. ſi vnquam ad verb. donatione largitus. nu.* 48. 85. vbi allegat Tullium monentem, nos debere imitari agros fertiles, qui multo plus afferunt quam acceperunt, & Guilhelmum Cuneum, quem ſequitur Alexander *in l. 3. in princ. ff. quod quiſq. iuris.* dicentem: *Cum agitur de remuneratione, quod late debeat fieri interpretatio.*

So hat es auch vor dz dritte diß anſehen/ als wann die wort: Wie auch: zwiſchen der Vätterlichen vnd Mütterlichen Linien einen vnterſcheyd machten/ daher ſich eine gleiche diſtribution vnter denſelbẽ bey den Linien nicht wohl einführen laſſen möchte. Wie dann auch vor das vierdte/ der Teſtator gegen ſeinem Vättern ohne allen zweyffel/ als/ von welchem er allbereyt viel guts empfangen/ vnd da er am Leben verblieben/ noch mehr zugewarten gehabt/ denn gegen ſeinen andern Freunden/ beſſer aff [illegible] geweſen iſt/ bevorauß dieweil er demſelben in der Erbeynſetzung an die

2 erſte ſtell geſetzet/ cum nominati † primo loco à teſtatore, magis dilecti præſumantur, per ea quæ allegat Decian. *conſ. 9 quoad primam nu. 37 circa fin. vol. 3.* Daher dann vermuthlich/ das der Teſtator mehr auff die Vätterliche/ dann auff die Mütterliche lineam inclinirt, vnd geſehen/ auch derſelben beſſer gewogen geweſen iſt. Vnd ob er wohl ſolches mit ſo außdrücklichen worten ſeinem T[...]ent nicht einverleybt: ſo iſt es doch [...] ohne [...] auß iezt angezeygten Vrſachen ſein Gem[...] vnd M[...]nung geweſen/ darauff auch mehr dann auff die bloſſen wort zu ſehẽ iſt. Cum mens † in qualibet diſpoſitione prædominetur ver-

3 bis, & ante omni[...] [...]endenda ſit, non tantum in favorabilibus & indifferentibus, verum etiam in odioſis, per ea quæ allegat idem Decian. *conſil. [...] hoc igitur ſtatuto. num. 12. 13. vol 2.* Vnnd iſt nichts daran gelegen/ das ſolcher des Teſtatoris Will vnnd Meynung mit vielen worten/ ſo ſpecifice nicht exprimirt wird. Dieweyl man wohl weiß/ quod homo interdum † plus ſignificet, quam loquatur, & quandoq. 4

plus portet † in pera, quam in manu. Bald. *in l. preci- 5 bus. in fin. Cod. de impuber. & aliis.* vnnd iſt ohne das vnlaugbaren Rechtens/ quod teſtator in dubio videatur voluiſſe favere agnationi ſuæ. Idem Decian *conſ. 1. & quid: in negati. nu. 2. vol 2.*

So hat auch für das fünffte Andreas N. als jhme ſeine vorgeliehene Gelder wiederumb bezahlet werdẽ ein ſtatliches an den Zinſen/ auff der Freundtſchafft anhalten/ dahinden gelaſſen/ nicht zwar zu dem ende das ſolcher Nachlaß den andern Legatarijs zu guten kommen/ ſondern damit die Erbſchafft deſto ſtärcker ſeyn möchte/ darvon er den halben theyl zu erhebẽ vnd ſeines Nachlaß wiederumb ergetzet zu werdẽ/ verhofft gehabt/ welches der Teſtator bey verfaſſung ſeines Teſtaments/ zweyffels ohne fleyſſig in acht genommen vnd betrachtet hat: quod beneficium à patr[...]o

ſibi † præſtitum ipſi damnoſum eſſe non debeat. 6

Vnd iſt für das ſechſte hierbey dieſes zuerwegen/ dz Andreas N. des Teſtatoris Vattern Brüdern allbereyt ſein vermögen/ vnd alſo/ darunter auch dieſe jhm angefallene Erbſchafft/ armen Leuten vermittelſt eines letzten Willens verſchaffet. Derowegen nit vnbillich/ daß man jhme wiederumb in favorem erogatarum eleemoſynarum, largiore interpretatione huius teſtamenti beyſpringe/ vnd mentem Teſtatoris non ſatis explicatam dahin interpretire, damit er deſto mehr vrſach habe ſich künfftig fernerer liberalitet gegen dem lieben Armuth zugebrauchen: *argum. l. privilegia. §. 1. Cod. de SS. Eccleſ.* vbi ait Imperator: *ſuæ humanitatis eſſe, vt egenis proſpiciatur, & pauperib. alimenta non deſint* Item *l. 1. C. de Epiſcop. audient.* vbi Chri[...]anorum † verus cultus eſt, pauperes & in neceſſitate 7

poſitos adiuvare, welches Gott der Allmechtige nicht vnbelohnet leſſet: wie dann die erfahrung gibt/ quod nullæ familiæ, nulli Principes, nulla imperia, opib. ac victoriis tam floruerint, quam quæ maximam egentium ac tenuium curam habuerunt: teſte Bodin. *de Republica. lib. 2. cap. 6. fol. 668.*

So hat es auch vor das ſiebẽde/ allen vmbſtänden nach/ faſt das anſehen/ als wann ein [...]tor lenbæ, der das Teſtament gemacht/ mit vnter gelauffen/ welcher mentem Teſtatoris nicht recht eingenommẽ/ viel weniger deſſelben Meynung recht zu Papier gebracht habe. Wie dann nichts newes das in ſolchen vnd dergleichen Sachen offt verſtoſſen wird/ vnd muß männiglich bekennen/ quod homo † bibat errorem [...] 8

aquam. Zal *lib 1. Reſponſorum ſingularium capit. 2 nu. 15.* Sonderlich aber pfleget ſolches in perſona Notariorum, die man zu verfaſſung der Teſtament gebrauchet/ vielfältig vorzulauffen/ daher bey den Conſulenten ſo beſchwerliche Klagen zu befinden ſein/ quod [...]lie.

imperitia † Notariorum deſtruat mundum [...]um ſæ 9

pe confundant † clauſulas quas nõ intelligunt. De- 10

cian. *conſ. 28. & prima fronte. num. 8. volum. [...]* Meno[...]h. *conſ. 37. mirari ſatis. nu. 112. lib. 1.* vbi dicit *Notariorum*

imperitiam † ponere animas multorum in magno diſcrimi- 11

ne. Natta *conſil 28 num. 11. 12. 13.* vbi allegat Angelum dicentem: *quod imperitia Notariorum † ſubvertat 12*

teſtamenta, quia ignorant, quid ſcribant, quid teſtatores ſentiant, & quid verba denigrantia papyrum importent: & Salomonium dicentem, *quod hodie morientium volun-*

tates

batis ſubiiciantur imperitia Notariorum, qui ſæpe ſcribunt
quod teſtatores non, *nt* ... Auß dieſen / wiewol ſchlech-
ten wortten, moͤcht es wohl bey etlichen das anſehen
haben / als wann des Teſtators Vattern Bruder der
halbe theyl dieſer Verlaſſenſchafft / der ander halbe theil
aber deſſelben Mutter Geſchweſterigen gebuͤhre.

Ich bin aber derſelben vngeacht / dieſer endlichen
Meynung / vnnd halte es eygentlich darfuͤr / daß dieſe
Erbſchafft zwiſchen den eingeſetzte Erben in die Haͤu-
pter vnd nit in der Stamme / vnd alſo in zehen theil zu
theylen ſey / vnd ſolchs auß nachfolgenden meines er-
achtens gnugſamen vnd erheblichen vrſachen.

Erſtlich vnd fuͤrnemblich darumb / dz ſich der Te-
ſtator bey der Erbeynſetzung gnugſam erklaͤret / wie
vnd weil her geſtalt er die ... ſucceſſion angeſtellet haben wolle: Nemblich wann die
Erben nach ſeinem Todt noch alle im Leben / das die-
ſelbe in die Haͤupter / da aber eins oder das andere ver-
ſtorben / das deſſen oder deren nachgelaſſene Kinder /
in den Staͤmmen gerechnet werden ſollen / vnnd auff
ſolche / auch kein andere weyß oder form / ſind des Te-
ſtatoris beyderſeits naͤchſte Freund zu Erben einge-
ſetzet.

Bey ſolcher klarer vnd richtiger diſpoſition bedarff
es nit viel diſputierens / ob der Vetter den halben theil /
vnnd der Mutter Geſchwiſterich den andern halben
theyl zu begehren befuegt ſeint / ſondern der Teſtator
hat dieſen ſtreit allbereit durch klare vndiſputierliche
wort entſchieden / vnd die verordnung gethan / dz ein
jeder Erbe, deren zehen ſind / in die Haͤupter ... ſuccedirē
ſolle. Bey dieſer verordnung hat es billig ſein verbley-
bens / vnd gebuͤhret weder dem einen noch dem andern
Erben darwider etwas zubegehren. Quando vnq;
23 enim verba † teſtatoris ... clara ... dum eſt,
24 & cum teſtator † ſeipſum ... non eſt neceſ-
ſaria alia gloſſatio, per ea quæ alleg. Decian *conſ.* 8
quaritur ergo. n. 16. *vol.* 2 & *in conſ.* 4. *dub.* ... *n*.
17 *d. vol.* 2. vbi dicit: *Quando teſtator ſeipſum declarat &
interpretatur, quod tunc non ſit quærenda alia gloſſa legis vel
hominis* Vor das andere befindet ſich gahr nicht / das
der Teſtator den halben theyl ſeiner Verlaſſenſchafft /
ſeinen Vettern gegoͤnnet / vnd weyl er hiervon bey der
Erbeynſetzung / weder viel noch wenig angeordnet / ſo
iſt es vnverborgen das ander ... ſeinen worten
einen andern verſtand anzudeuten. Quod enim ſcrip-
25 tor † non dixit, nec nos dicere debemus: Imo quod
26 teſtator non diſpoſuit, ... præſumitur. Idem
27 Decian. *dict. conſ.* 4. *num* 9. *vol* 2 ... † eum tan-
tum diſponere, quantum loquitur, nec quicquam
ſubintelligendum eſt: quia ſi voluiſſet ..., de quo
dubitatur, dixiſſet. Decian *conſ.* ... *circa pri* ... *num.* 17.
vol. 2. Dieweyl es nun offenbar / was diß ... des Te-
ſtatoris ... vnd ... geweſen ſey / ſo ...
gar nicht leyden das man von ſeinen gnugſam ver-
28 ſtaͤndlichen worten abweiche / cum non ... ſigni-
fication vocabulorum recedi oporteat, quam enim
manifeſtum eſt teſtatorem aliud ſenſiſſe. *l. non aliter.
de legat.* 3. Vor das dritte iſt vnlaugbar / das ſich der
Teſtator ... ſo bald hette erklaͤren koͤnnen / er wolte
ſeinen Vettern den halbe theyl ſeiner Verlaſſenſchafft
goͤnnen / als das er geſaget / derſelbe ſolle neben ſeinen
andern Miterben in die Haͤupter ſuccediren / dieweyl
er nun daſſelbe nicht gethan / ſo kan anders nit geſaget
werden / dann das es ſein Will vnd Meynung nit ge-
weſen ſey. Quandocunq; enim teſtator potuit facile
aliquid facere, & non fecit, præſumptio eſt, quod illa
facere, mentis ſuæ non fuerit, per ea quæ allegat Me-
noch. *conſ.* 151. *prima propoſita. nu.* 44 *vol.* 2. Vor dz vier-
te / ſo hat dieſer Teſtator, allein die jenigen zu Erben
eingeſetzt / welche im ohne das ab inteſtato ſucceditet
hetten / wie er dann meines wiſſens / keine notherben in
linea aſcendente, vel deſcendente : ſondern allein ſei-
nes Vattern Bruder / vnnd der Mutter Geſchwiſte-
rich gehabt / welche ihm von allen theylen in gleichem
gradu verwant ſein. In welchem fall abermahls vn-
laugbar / quod pares † in gradu, pariter admittantur 19
in capita, ſecundum numerum perſonarum, non in
ſtirpes: textus eſt in *Auth. poſt fratres. l.* 2. *Cod. de legit. hæ-
red.* § *ſi vero neq; fratres. in Authentic. de hæredib. ab inteſt.*
Vnnd iſt zwiſchen Manns † vnd Weibs perſonen ſo 20
wohl / als auch zwiſchen den agnaten † vnd cognaten 21
kein vnterſcheydt zu machen / dann dieſe nechſte Be-
freundte / wann ſie in pari gradu ſeynd / zu des verſtor-
benen ſucceſſion beruffen werden / ſie ſind nun dem-
ſelben per interuenium, Weibs oder Manns perſo-
nen verwant. *d. auth. poſt fratres.* & § *n. ſim. d. auth.* dero-
wegen ſo einer ſtirbt / vnd des Vatters vnd der Mutter
Bruder ... ſich verleſt / ſo werden dieſelben alle zu
gleichen theylen zur ſucceſſion zugelaſſen. Nach ſol-
cher Rechtsnachm ... muß nunmehr auch ſein
Teſtament requirirt vnd verſtanden werden. Cum te-
ſtator ſemper ... velle diſpoſitionē ſuam, 22
conformare lectiōdum ... nos iuris communis, ſi
nullum ſic ſtator ... contrarium, per ea quæ alle-
gat Decian *conſil.* ... *num.* 124 *vol.* 2. & *conſi.* 46. & *prima
facie. num.* 99. *Cod.* 2. vbi dicit, quod voluntas teſta-
toris, vocantis venientes ab inteſtato, etiam minus
ſolēnis, magis ſuſtineatur, quam ſi illi vocati eſſent.
Auß dieſen jetzt angezeigten fundamētis vnd rationib.
ſchlieſſe ich dahin, dz ſich des teſtatoris Vattern Bru-
der des halbē theyls der Verlaſſenſchafft anzumaſſen nit
befuegt / ſondern mit ſeinē zehendē theyl abfindē zulaſſen
ſchuldig ſey. Ich ſehe auch gar nit wann ſchon des te-
ſtatoris Vattern Bruder ſich Teſtamēt durch Rechts-
mittel vmzuſtoſſen befugt were, was fuͤr eine Vor-
theil er damit erjagē koͤnte, dann er ab inteſtato ein meh-
rers nit bekeme dann im diß Teſtament gibt / wie kurtz
zuvor angezeigt wordē iſt. Dann was anfenglich de qua-
litate bonorū relictorū, vñ dz dieſelbe des mehrētheils
Vaͤtterlich / nit aber Muͤtterlich ſein, vorgebracht wor-
den, iſt der wichtigkeit nit dz es des teſtatoris Vattern
Bruder ein zutrag en koͤndte / dann der teſtator ſeines
Vatters vñ Mutters Verlaſſenſchafft einmahl adirt
vnd ... den Erbe wordē iſt. In welchē fall nit gefraget
wird ... Vaͤtterlich oder Muͤtterlich vorhandē / ſondern
die Rechtsgelehrten ... dahin / dz in demſelbē fall dieſe ſcil.
hæreditas † vel patris vel matris, aut et vtriuſq; ea 23
non ... hæreditatis nomē habeat, ſed proprium
patrimonium hæredis ſit *l. ſed ſi plures.* § *filio. ff. de vulgari.*
... *in l.* ... § *veteres. de acq. poſſ.* Beres hereditaria † ſemel 24
... non amplius hæreditaria dicitur, ideo nec
... tunc hereditatis agitur, idē Accurſ.
in l. ... *de ſ. deuom. h*... *ed. pet.* & q; hereditas † adita efficia- 25
tur proprium patrimonium hæredis, tradit Vincent. de
Franch. *part* 2. *dec.* 307 *n.* ... iſt alſo ein vergeblich werck
ſich diß falls viel zu bekuͤmmern / wo des teſtatoris Ver-
moͤgen herkomme / vñ ob daſſelbe Vaͤtterlich oder Muͤtter-
lich gut ſey / cū qualitas non conſideretur ... materia,
de qua agitur, nihil operatur ... in ſucceſſione tendi
nō inſpicitur, q; vnº frater ... vtrinq; coniunctus ... et
cōſanguineº tm, quia † vincu ... agna ... 26
peratur. Crau. *conſ.* 186 *præſuns* ... *ultatio n.* ... bey dieſer
ratione dubitādi muß ich zwar bekennen / das es keine
gemeine Wohlthat ſey / wann ein Bruder dem
andern

andern mit verleyhen befürderlich iſt / ſonderlich wañ derſelbe Geldes bedarff / vnd were wohl billig geweſt / das der Teſtator ſich ſolcher ſeinem Vattern bezeygten wolthaten erinnert hette / vnd auf ſchuldige danckbarkeit bedacht geweſen were. Cum benefactoribus
27 vicissim † benefaciendum ſit. Burſat. *conſ. 226. Tu illuſtriſſime nu. 163. vol. 3.* Man weiß aber wohl was in der Welt vor danck zuerfolgen pflegt / dauon etwas zu allegiren vnvonnöhten / dieweyl die tägliche erfarung ſolches genugſam zuerkennen gibt / vnd hierüber viel exempla ingratitudinis angezogen werden konten / de quibus Vasquius *libr. 1 de ſucceßion progreſſu. num. 1 § 1.* Tiraquel. *de ll. connubial. part. 9 gloſſ 1 num. 27. 28.* Hat man ſich doch offtermals zu den Brüdern ſelbſt nichtes guts zuverſehen / vnd muß erfahren / das dieſelbe frembde Leuth zu Erben eynſetzen / vnnd dagegen jhre leybliche Brüder hindergehen.

Derowegē man es auch wird geſchehen laſſen müſſen / daß es dieſer Teſtator, welcher gleichwohl eines gradus weyter iſt / nicht beſſer gemacht hat / vnd wird es der patruus dahin ſtellen müſſen / quod fratres testantes, plerunq; alios potius relinquant hæredes, quam proprios fratres, quos ſæpiſſime ægre ferant, *l. cum pater. § cuiſlu. de legat. 2. l. cum oportet. verſic. ſic etenim. C. de bon. quæ libern.* Ita Cephal. *conſil. 116. vol. 2. nu. 10.* viel mehr hette er es geſchehen laſſen müſſen / wañ er in dieſem ſeines Vättern Teſtament gar were vbergangen worden / welches von mir nicht dieſer Meynung erinnert wird / das ich ſolches / vnnd Brüderlichen wiederwillen / vor recht vnnd billig achtete / ſondern das es in der Welt lauff alſo zu zugehen pfleget / ſonſten bin ich ſelbſt der Meynung / quod inter fratres maius ſit ſymbolū, ideoq; debeat eſſe facilior transitus. *l. in rem. § item quæcunq. de rei vendicat. l. coheredi. §. quis dicitur tas de vulgari.*

28 Das zum dritten das wörtlein: wie auch: cui † æquipollet latina vocula, *etiam*, ſolle ſeparationem liberorum inducieren, wie bey der dritten ratione dubitandi iſt angezeygt worden / ſolches befindet ſich in Rechten auch viel anders / in welchen dafür gehalten
29 wird / quod natura † dictionis, *etiam*: ſit exprimere caſum magis dubitabilem, & includere minus dubitabilem. *l. etiam ſolut. matrim. l. etiam de iniur.* cum multis aliis quæ allegat Decian *conſ. 46. & prima facie num. 18. vol. 1.* vbi dicit: hoc obtinere etiam in materia exorbitanti. Hippol. de Marſil. *in tractat. bannitorum verb. etiam.* vbi dicit: *Naturam huius dictionis eſſe ampliatiuam.* Daher abzunemen / das diß wörtlein: wie auch: beyderſeyts Linien Vätterlicher vnd Mütterlicher Freundſchafft nicht von einander separire, ſondern viel mehr zuſammen faſſe / oder wie die Recht dauon reden / dieſelben implicire.

Das zum vierdten des Vattern Bruder in dieſer ſtell geſetzet / vnd daher ſonderlich auch propter beneficia eine gröſſere affection gegen jm dann gegen ſeiner Mutter Geſchwiſterich arguire: werden wil / ſolches iſt an jm ſelbſt nit vnrecht / es wird auch in dubio von Rechts wegen alſo præſumirt. Dieweil man aber allhier vnnd im gegenwertigen fall eine klare vnzweyffelhafftige diſpoſition für ſich hat / welche des Teſtatoris Will vnnd Meynung vberflüſſig zuerkennen gibt / ſo ſind ſolche vnd dergleiche præſumptiones viel zu ſchwach / den klaren Buchſtaben des Teſtaments in zweyffel zu ziehen: ſondern die andern Miterben der Mütterlichen Linien werden damit ſortdrucken / haben es auch im Rechten einen guten Beyfall.
30 Cum enim verba obligationis † & inſtrumenti, adeo etiam teſtamenti, clara ſint [illegible] rendum. *l. ille aut ille. § cum in verbis. de legat. 3. [illegible] num. § cum ita. de verb. oblig. l. an ille. Cod. de ſ[illegible] l. Labeo. de Carbon. edict.*

Es iſt auch nicht vnrecht / das man mehr auff des Teſtatoris Will vnd Meynung / dann auff die [illegible] brauchte wort ſehe. Cum iudex voluntatem [illegible] toris indagare, ſcrutari & ſectari debeat q[illegible] modum venator leporem Bal. *in l. penult. C. de. ne [illegible] ſeru. hered. inſtit.* Bald. & Socin. *in l. in conditioni[illegible] de cond. & demonſtr.* notat Cagn. *in l. in teſtamentis n. 5. 6 de regul. iur.* Dieweyl aber ſein intent / Will vnnd Meynung / auß nichts anders / dann auß ſeinen worten vernommen werden kan. Cum † verba ſint [illegible] 31
cter animi. & quilibet [illegible] id mente agnaſſe ve[illegible] 32
liſſe intelligatur, quod verba ab ipſo clara præ[illegible] runt atq; ſignificant. *l. Labeo. verſ. id Tubero. de ſu[illegible] leg. ita l. Nepos Proculo. ad fin. de verb. ſignificat.* So wil ſichs gar nicht leyden / daß man dem Teſtatorem ander intent / dann ſeine wort zuerkennen geben / auffbringe. Cum verba intentioni † & menti declarandæ, non autem contra intentionem verbis del[illegible] re oporteat. *c. ſecundo requiris. de appellat. c. in his. & cap. intelligentia. de verb. ſignificat.* Notat Panorm. *in c. [illegible] concupiſcentiam num. 3 de conſtitutionib.*

Daher erſcheynet / das man dem patruo mit [illegible] theoria, de intentione verbis præferenda, nit werde helffen können. Cum nullo modo fieri poſſit, vt [illegible] verba id dicant, quod non ſignificant, & verbis alium ſenſum obtrudere, quam eum, quem ſonant in auribus recte intelligentium, viris bene in iure verſatis, admodum graue ſit, per ea quæ nooſſime allegat Bruckmannus *conſ. 50. num. 9. 10. 11.* vbi *nu. 12.* dicit: *verbis ſtandum, nec nodum in ſcirpo quærendum eſſe.*

Daß der patruus, zum fünfften / nach bezahlung der ſeinem Bruder vorgeliehenen Hauptſumma ein ſtattliches an den Zinſen dahinden gelaſſen / iſt wohl einer recompens werth / vnd hette der Teſtator nit vnrecht daran gethan / wann er ſchuldiger danckbarkeit jn etwas beſſer dann ſeine andere Erben bedacht. Er hat aber dieſe Nachlaſſung auß den augen geſtellt / vnnd vnter beyder Linien Freundſchafft gleichheit geh[illegible] darwieder nun nichts auffzubringen ſein wird. Dieweyl auch der patruus die Hauptſumma ohne die Intereſſe gahr oder zum theyl angenommen: So hat er der intereſſe halben ſchwerlich etwas zu begehren. Cum
creditor † recipiendo ſortem, cenſeatur remi[illegible] v[illegible] 34
ſuras, intereſſe, & pœnam. Menoch. *de præſumt. l[illegible] præſumt. 113* Rauden. *deciſ. 13. nu 95.*

Das zum ſechſten der patruus ſein Vermögen vnnd darunter auch dieſe jhm angefallene Erbſchafft allbereyt armen Leuten / per viam teſtamenti vermacht / daran hat er Chriſtlich / recht vnnd wohl gethan. Es wil aber daher nicht folgen / das man derowegen dem klaren Buchſtaben des Teſtaments zu wieder handelen / den Miterben etwas entziehen / vnnd alſo an[illegible] Leuten vnrecht thun ſolle. Dann wan ſchon dieſe [illegible] che immediate das Armuth betreffe / ſo kündte d[illegible] deſſelben halben à via iuſtitiæ nicht decliniret od[illegible] ſchritten werden. Cum ita ſimus pauperibus † [illegible] miniſtranda iuſtitia debitores, vt aliis non fiat [illegible] iuſtitia, *c. ex tenore. de foro compet.*

Das zum ſiebenden vnd letzten / error ſcribæ m[illegible] vntergelauffen / kan wohl ſein / es hat aber auff den[illegible] ben fall ſolches der Teſtator jhme ſelbſten zu[illegible] dann er ſich zuerinnern gehabt / quod teſt[illegible] fectio † ſit negocium graue & arduum. *argument.* [illegible] 36

ponde-

ponderandi verba, poſtquam iam aliud velli non poſſunt C. de ſacroſanct. Eccl. Derowegen er ſich verſtändiger Leuth rath gebraucht / derſelben ſeinen Willen vnnd Meynung eroffnen / vnnd müglichen fleiß anwenden ſollen / damit derſelbe recht zu Papier gebracht werden möchte. Hat er nun ſolches nicht gethan / ſo hat er damit verurſacht / das ſeine Verlaſſenſchafft den jenigen worden / welchen er dieſelbige nicht vermeynet gehabt. Damit iſt aber dem Teſtament nichts abgebrochen / ſondern daſſelbe bleybt in ſuo eſſe, biß es ordentlicher weiß vmbgeſtoſſen wird. Darzu aber die von dem patruo auffgezeichnete mo [illegible] viel zu ſchwach ſind. Jedoch iſt ihme vnbenommen / da er etwas auß des teſtatoris Schrifften / Verzeichnuſſen / gehaltnen Büchern / vorigen / auch ſchon vnvollkommenen Teſtamenten / oder dergleichen zur Hand bringen / die damit beweyſen kan / daß der teſtator viel einer andern Meynung geweſen / dann dieſer ſein letzter Will außweyſet / ſich ſolches mittels zugebrauchen. Cum teſtatoris voluntas dubia declaretur & præſumatur ex ſcriptis in teſtamento nullo, imperfecto vel reuocato, per ea quæ allegat Menoch *lib. 4 præſum.* [illegible] Es iſt aber zubeſorgen / er werde mit ſolchem beweiß ſchwärlich auffkommen.

CONSILIVM IX.

Svmmaria.

1 *Contractus cum eccleſia celebratus, eſt periculoſus.*
2 *Eccleſia habetur pro perſona potentiore.*
3 *Eccleſia multum priuilegiata, difficilis eſt conuentionis.*
4 *Nemo cogitur, vt ſe ſuaque bona fragilitati cautionis committat.*
5 *In rebus arduis nemo cautioni ſtare debet.*
6 *Vbi maius eſt periculum, ibi cautius erit agendum.*
7 *Voluntas contrahentium amborum attenditur, non vnius tantum.*
8 *A contractu pleno recedi non debet per contractum imperfectum, ſed contra ſic.*
9 *Vtile per inutile vitiari non debet.*
10 *Quilibet actus initio eſt voluntatis & officii, non etiam neceſſitatis.*
11 *Nemo contrahere cogitur.*
12 *Contractus Principi ſuppoſitus eſſe non debet.*
13 *Deus ne Cæſari quidem contractus ſubiecit, & cur.*
14 *Iniuria eſt locupleti non confidere.*
15 *Contractus ex conuentione legem accipiunt.*
16 *Multa poſſumus, ad quæ inuiti cogi nequimus.*
17 *Multa tractari ſolent, quæ tamen non concluduntur.*
18 *Tractatus obligationem non inducit.*
19 *Vis obligationis tota conſiſtit in contractus concluſione.*
20 *Qui bene ſoluere vult, is bene obligare non detrectet.*
21 *Reſtitutio in integrum quando peti non poteſt.*
22 *Minor vltra dimidiam læſus, remedio ordinario agere poteſt.*
23 *Probationes luce meridiana clariores eſſe debent.*
24 *Quæ probationes requiruntur ad retractandum ſententiam per reſtitutionem in integrum.*
25 *Reſtitutio in integrum aduerſus Principis ſententiam non datur.*
26 *Maior quando reſtituitur in integrum aduerſus ſententiam.*
27 *Ignorantia probabilis quæ dicitur.*
28 *Reſtitutio in integrum aduerſus regis ſententiam, quando peti poteſt.*
29 *Deciſiones in terminis meliores ſunt regulis.*
30 *Auxilium ordinarium non impedit extraordinarium.*
31 *Quando à contractu recedere non licet.*
32 *Princeps dicitur fons fidei: & in eo debet eſſe cõſtans voluntas nu. 33 debet habere vnum calamum, & vnam linguam nu. 34 debetq; eſſe immobilis. nu. 35.*
36 *Literæ Epiſcoporum abſque teſtibus fidem faciunt.*
37 *Epiſtola contra ſcribentem probat.*
38 *Cauſa quæ dicitur ardua, & cur.*
39 *Cauſa pecuniaria cauſis criminalibus æquiparantur.*
40 *Tertius quando in iudicio iura ſua proponere poteſt.*
41 *Præſens & tacens in realibus quando ſibi præiudicat.*
42 *Soluens creditoris creditori, quando liberatur.*
43 *Vnus ſponte ſoluens, quod alter debet, non liberatur.*
44 *Præſens & tacens quando pro contradicente habetur.*
45 *Ius ſemel quæſitum per taciturnitatem & ſcientiam non remittitur.*
46 *Non prohibita cenſentur eſſe permiſſa.*
47 *Sententia etiam iniuſta caſui fortuito æquiparatur.*
48 *Caſus fortuitus à nemine præuideri poteſt.*

DEI OPT. MAXIMI AVXILIO.

1 DEr Fall darüber ein Rathſchlag begehret wird / verhelt ſich folgender geſtalt.
2 Es hat ſich der E. vnd V. N. von T. in H. vor C. von G. vor 21060 Gülden / beneben anderen in ſolidum & cum hypotheca omnium bonorum, gegen W. V. von K. en Burgſchafft eyngelaſſen vnd verſchrieben / welcher hernacher / als der principalis debitor mit der zahlung nicht eingehalten / ermelten V. N. von T. angefaſt / vnd wieder in ein Kayſ. Mandat ſine clauſula ad dimittendum hypothecam außgebracht / darwieder von dem fideiuſſore excipirt / aber deſſen vngeachtet den 21. Nouemb. des nunmehr abgelauffenen 99 jars erkant worden / das ſein Anwalt fürgewanter einrede vnverhindert inwerhalb 2. Monat die paritionem docieren ſolte. Ob nun wohl der von T. ſich zu ſolcher parition ad euitandam pœnam in mandato inſertam, gleichwol aber anderer geſtalt nit / dann cum præuia proteſtatione, reſtitutione & nominatione Commiſſariorum anerbotten / darnebẽ auch ſeines lieben Weybs wegen jres einbringens / vnd anderer ſeiner Creditorn auff ſeinen Gütern habende [illegible] in form einer anzeig / dem Cam̃ergericht zuerkennen geben / darauff abermahls nach beſag der Acten zum Richterlichẽ erkantnuß ubmittirt. Dieweil er aber dannoch mitler zeit in erfahrung gebracht / das der Biſchoff zu W. in dem mit G. getroffenen kauff mit dem von K. ſich der zahlung halben ſamlich weyt eingelaſſen / daß auch dieſelbe / zweyffels ohne erfolget / wo fern der von K. das begert vnderpfand gegen hochermelten Biſchoff nit zu hoch geſpannet / vnd zwey W. Aempter K. B. vnd R. dergeſtalt zum vnterpfand begehret / dz die Vnderthanen ſo wol als die Beampten alſo bald jme zu pflichtẽ angewieſen / vnd in dem fall der nicht haltung beyde Aempter einzunehmen ihme verſtattet werden ſolte. Welches hochermelter Biſchoff nicht eingehen wollen / ſondern mit dieſem anhang abgeſchlagen / da es auſſer angezeygten Vrſachen geweſen / daß an J. F. G. nichts ſolte erwunden ſein / damit die verhaffte Bürgen / dardurch entlediget werden mögen. Darbey dann auch dieſe verhinderung mit eingelaſſen / daß der von K. das Geldt an landtläuffigem werth anzunehmen ſich nicht ſchuldig erkennet. Als wird gefragt: Erſt-

lichen / ob hochermeldter Biſchoff / als der die bezahlung auff ſich genommen haben ſol / dem von K. dieſe zwey ſtattlichen Empter mit verpflichtung der Beamten vnd Vnderthanen / angemutheter geſtalt loco aſſecurationis zuverpfänden ſchuldig geweſen / oder nicht? Zum andern / auff den fall da der von K das Vnterpfand ſo hoch geſpannet / vnnd hochermeldten Biſchoff von der volligen aſſecuration dadurch abgehalten / ob auch weyl der H. Biſchoff die verſchriebene ſorten difficultiret, die andere vrſachen des vbermeſſigen begehrten Vnterpfands / davon der von T. gantz nichts gewuſt / ad petendam & obtinendam reſtitutionem in integrum aduerſus ſententiam ex capite repertæ nouæ probationis genugſam / vnd der von T dieſelbe wieder den von K. Gerichtlich zubegeren befugt ſey? Zu dritten wo fern ſolche reſtitutio im Rechten keinen beyfall haben / noch Gerichtlich zuerhalten ſein ſolte / ob nicht dem von T. den Biſchoff zu W als welchem bey vorſtehender erkauffung der G. Güter L. von G. ſchadloß haltung in originali eingehändiget / darauff ſich auch J. F. G. zur zahlung vnd enthebung ſolcher Bürgſchafft gnädiglich anerbotten / actione in factum ex variis figuris cauſarum, vel præſcriptis verbis, oder ſonſten dergleichen Rechtlich zubelangen bevorſtehe / vnd dißfalls etwas fruchtbarlichs wieder J. F. Gn erhalten möge.

SOlche drey Fragen vermittelſt Göttlicher G. zu reſoluiren hat es bey der erſten wohl anfänglich das anſehen / als ſolte hochermelter Biſchoff zu ſolcher aſſecuration, es ſey dieſelbe nun geſpannet geweſen / ſo hoch ſie wolle / verpflichtet geweſen ſein. Dann auß ihrer Fürſtl. Gnaden / den 22. Novembr. Anno neun vnd neuntzig datirtem Schreiben ſo viel zuvernehmen / das dieſelbe die zahlung auff ſich genommen / vnnd hat des von K als des Gläubigers hohe notthurfft erfordert / ſich zum beſten verſichern zu laſſen / dieweyl jhm wohl bewuſt geweſen / daß er nicht mit einem privato, ſondern mit einem Stifft / vnnd mit einer Kirchen zu contrahiren habe / darbey er ſich
1 verſtändig erinnert / quod † contractus cum Eccleſia celebrati, ſint periculoſi, adeoque euitandi tanquam res peſtifera & pernicioſiſſima. Socin. *conſilio 25. viſis prædictis. col. 12. verſic. ex quibus.* quem refert & ſequitur Ioann. Neuizan. *conſil. 100. ſub concupiſcens. num. 12.* vbi dicit ſe audiuiſſe vnum magnum aduocatum conſulium à quodam, cum eccleſia contracturo, quærente modum tenendum pro cautione ſua in futurum, reſpondere: *Nullus eſt modus, niſi quod talem rem ab Eccleſia nunquam emas.* Weyl nun der von K. ſolches wohl gewuſt / ſo iſt jhm auch vnbenommen geweſen / die begerte aſſecuration der geſtalt vnd ſo hoch zu ſpannen / wo ferner jhme vnd den jenigen in ſeine einbringung dieſer Schulden recht vorſtehē wollen. Beneraus weyl er vor dz andem in einer ſolche Perſon zu thun gehabt / welche es im fall der Nichthaltung ohne weytläufftige Proceß zur zahlung nicht [illegible] bringen können / wie dann ſolche difficultas daher erſcheine /
2 quod eccleſia † pro perſona potentiore habetur per ea quæ allegat Zaſius *in l. ſi ita quis promiſerit.*
3 *§ ex lege num. 16. de verb. oblig.* & quod eccleſia † tanquam multum priuilegiata, ſit difficilis conueniendi [illegible] ſtatim Thomas Gr[illegible] *conſil 2. numer. 11. 13.* vnd iſt hierüber vor das dritte der von K. ſich mit einer ſchlechten verſicherung abweyſen zu laſſen nicht ſchuldig ſondern muſte weſtliche [illegible] zu bringen wohl befugt geweſen / cum nemo compelli poſſit † vt ſe & ſua bona commi[illegible] litari, imo in arduu † quis ei ſtare non [illegible] ea quæ allegat Cephal. *conſil 184. an ſat [illegible] 6, 66. 67 68. lib. 3.* Darumb er dann auch bey ſtattlichen vnnd anſehenlichen Summa Gelts der 21000. Gülden nicht zuverdencken geweſen [illegible] nim maius † eſt periculum ibi cautius eſt [illegible] 6
vt ibi per eum. Auß ſolchen angezeigten vrſachen möchte wohl dahin geſchloſſen werden / als were hochermelter Biſchoff eine ſolche von dem K. begehrte aſſecuration einzugehen ſchuldig geweſen.

Ich halte es aber dafür das ihre Fürſtl. Gn. wieder dero willen dazu nicht hat angehalten noch gedrungen werden können / vnd ſolches auß folgenden Vrſachen. Erſtlichen iſt auß dem Erſten W. Schreiben ſo viel zuvernehmen das hochermelter Biſchoff vnnd der von K mit einander contrahiret, der geſtalt vnnd alſo das ire F. G des von K. Schulden auff ſich genommen / vnd des auffwechſels halben den von G. vnd jn K. ſich miteinander zu vergleichen vnd abfinden laſſen: Ob nun wohl der von K hernach der aſſecuration halben bey ihrer F. G. etwas geſucht haben mag / wie das ander W. Schreiben außweiſet. Dieweil aber dennoch ire F. G darein iren conſens nicht gegeben / ſondern ſich dahin erklärt / das es dero gelegenheit gahr nicht ſey / eine ſolche ſo hochgeſpannete aſſecuration dem [illegible] auffdringen zulaſſen. So hat es dabey billig ſein verbleybens / vnd muß in Contracten nicht darauff was ein theyl / ſondern auff beyder Contrahenten Will vnd Meynung nothwendig geſehen vnd darauff geſchloſſen werden / voluntas enim † amborum contrahentium attenditur, nō vnius tantum. Decian. *conſ. 21. licet ex deductis n. 1. vol. 2* Derowegen ſolchs ex parte des von K d'aſſecuration halben geſchehenes begehren / als ein vnvollkomen werck nicht in acht zunehmen / ſondern dafür zu halten iſt / das es der von K. in entſtehung begerter aſſecuration bey voriger im erſten W. Schreiben geſtandener anweyſung habe bewenden laſſen
cum per contractum ſemipleniſt † ſeu inperfectum 8
non recedatur à contractu pleno ſeu perfecto [illegible] d contra ſic. Bald *in l. ſi id ff. de reſcin. vend.* & creditor [illegible] idoneum vel non ſufficiens pignus acceptando non amittat exactionē debitæ quantitatis, in quā pignus non ſufficit. *l. creditor, ſi cert. pet. l. aduerſus. C. de ac. &c.*
Neq; enim vi ſemper [illegible] vitatur. *c. vtile. de re[illegible] in 6* ſ[illegible] in dubio, vt hoc caſu, ſecundum [illegible] *ibid.* So hat auch vor das andere weder hochermelter Biſchoff zu einer ſolchen noch d' vō K. zu einer geringern aſſecuration wieder beyder ſeyts Willē gezwungen werden können / cum actus [illegible] eſt † ab initio [illegible] luntatis & [illegible], non ē neceſſitatis. *l. in commodato. § ſicut ff. commodat. [illegible] ſunt C. de act. & obl.* Idcirco nemo cogitur contrahere *l. nec emere. C. de iur. delib.* Ja das 12
noch mehr iſt / ſo ſind die Contrāct der Contrahenten freyen Willen vnd Meynūg dermaſſen vnderworffen / dz auch die höchſte Obrigkeit / auſſerhalb etlicher gewiſſen fälle / niemandts ad contrahendum zwingen kan / cum contractus † non ſit ſuppoſitus Principi [illegible] *in c. 1. de prob.* Deus † enim ne Imperatori quidem [illegible] 13
tractus ſubiecit, per ea quæ allegat Cephal. *conſ. cum proponatur. n. 118. 119 lib. 3.*

So hat auch vor das dritte hochermelter Biſchoff nicht vnbillig oder vnzeitig bedencken gehabt ſeinen [illegible] chen vnd anſehenlichen Stifft: dieſen ſchimpff oder [illegible] zubeweyſen, daß man irer F. G an ſtat deſſen [illegible] nicht trawen oder glauben / ſondern eine faſt ſchimpffliche vnnd vngewöhnliche aſſecuration auff [illegible]

we-

14 wollen / cum locupleti † non confidere, iniuria ſit.
Zaſius in l. ſi ita ſtipulatus fuero te ſiſti. §. poſſum. num. 6. de
verb. oblig. facit l. Teſtamento ff de tutel. ibi: aſſi fortè eius
exiſtimationis vel honeſtatis ſunt, vt non debeant hanc con-
tumeliam ſatiſdationis ſubire. Iſt alſo bey ihre Fürſtli-
chen Gnaden geſtanden / ob ſie dieſen vorſchlag / we-
gen verpfändung der beyden Empter / angemuhteter
geſtalt eingehen wollen oder nicht: Contractus enim
15 ex † conuentione legem accipiunt. Decian. conſ. 48.
das ex prædictis. num. 2. vol. 2. Vnnd ob es wohl wahr /
quod prælatus maximam habeat poteſtatem in ad-
miniſtratione bonorum eccleſiæ, adeo, vt etiam da-
mnum ac præiudicium ei afferre poſſit, per ea quę al-
legit Menoch. conſ. 39. noua excitatur. num. 11. So will
doch daher nicht folgen / das jre Fürſtl. G. ein ſolches
was ſie thun können / zu thun ſchuldig geweſen ſein.
16 Cum multa † poſſimus ad quæ inuiti cogi non poſ-
ſumus. Das alle daß jenige was zwiſchen jhren F. G.
vnd dem von K. fürgelauffen / kein endlicher beſchluß /
ſondern allein bloſſe tractatus geweſen. Auff welchen
fall ſich der von T. darauff gahr nicht zu fundiren het-
te / ſondern er muſte ſolchen ſverlauff auff ſeinem vn-
werth beruhen laſſen / vnd gedencken quod multa tra-
17 ctentur † quæ non concludantur. Bald. in l. multum. C.
18 ſi quis alteri. Iaſon conſ. 24. n. 6. vol. 4. & † quod tractatus
nullam inducat obligationem. l. ſciendum. §. dictam. ff.
19 de ædilit. edict. ſed vis ſola † conſiſtat in contractus cō-
cluſione vel perfectione. l. ſi voluntate. C. de reſcin. vend.
Bald. c. fin. extr. de iuram. calum. col. fin. Boer. deciſ. 183. nu.
4. Auß dieſen angezeygten Vrſachen ſchlieſſe ich da-
hin / das hochermelter Biſchoff die verſicherung be-
gehrter geſtalt zu bewilligen nicht ſchuldig geweſen.

Vnd ſind die zuuorn pro ratione dubitandi ange-
zogene argumenta, leicht zu wiederlegen. Dann was
de periculo contractuum, cum Eccleſia celebrato-
rum, erſtlich angezeygt / iſt an jhm ſelbſt wohl war. Es
gehet aber dieſe ratio dubitandi niemand anderſt an /
dann den von K. der ſich auß dieſer Vrſachen wohl
hat wollen fürſehen / vnnd eine ſolche verſicherung be-
gehret / welche der Biſchoff nicht einwilligen wollen.
Iſt alſo nicht dahin zuſehen / was der von K. begeh-
ret / ſondern was ſich der Biſchoff verwäygert / vnnd
deſſen genugſam vnd erhebliche Vrſachen gehabt /
darüber ſich dann dieſer Punct der verſicherung hal-
ben gäntzlich zerſchlagen.

Solche gelegenheit hat es auch mit der andern ra-
tione dubitandi, dann ob wohl die Eccleſiæ pro per-
ſonis potentioribus gehalten werden / ſo folget doch
nicht daher / das ſie dergeſtalt contrahiren müſten /
wie mans von jnen habē wil / ſondern wenn derſelben
vorgeſchlagene mittel ad contrahendum nit belieben
wil / der mag es bleyben laſſen / vnd mit ſolchen Leuten
contrahiren, die alles bewilligen vnd eingehen / was
von jhnen begehret wird. So iſt auch vor das dritte
nicht vnrecht / das man ſich auff das beſte verſichern
leſt / vnd mit ſchlechten cautionibus nit vor gut neh-
me / wann man allein Leuthe findet / welche die vorge-
ſchlagene cautiones bewilligen / wie dann gemeynig-
lich geſchicht / wenn man Geld bedarff auff vnd auff-
nehmen wil / das man die obligationes, ſie ſein ſo
ſcharpff als ſie wollen / vnderſchreibet / iuxta illud:
20 Qui vult † bene ſoluere, non detrectet bene obli-
gare. Molineus in conſuetud. Pariſienſes, tit. 1. § 55. nu-
mer. 22.

Es hat aber mit dem Herrn Biſchoff vielleicht die-
ſe meynung nicht gehabt das ihr F. G. Geldes benö-
tiget geweſen / derowegen auch dieſelben ſolchen vor-
ſchlag nit eingehen wollen / darüber dieſer punct in der
Feder ſtecken blieben. Ob aber J. F. G. gebühret vnter
dieſem prætextu von der vorigen bewilligten anwey-
ſung abzuſpringen / vnd nach beſag des andern vñ letz-
ten W. ſchreybens / andere G Glaubiger an ſich ver-
weyſen zu laſſen / darvon ſol bey der letzten Frage erin-
nerung geſchehen.

Bey der andern Frag möchte anfänglich wohl da-
für gehalten werden / als wann der von T. reſtitutio-
nem in integrum, ex capite repertæ nouæ probatio-
nis, aduerſus ſententiam in Camera latam, zu begeh-
ren vnd zuerlangen nit befugt were. Dann erſtlich
vnlangbar das der von T. den regreß an ſeine Mitbür-
gen haben / vnd per ordinariam actionem dasjenige wz
er für ſie auß gezehlet wiederumb einbringen kan / quo
caſu reſtitutio † in integrum peti non poteſt, vbi ſc. 21
remedio ordinario locus eſt: ideo minor † læſus vl- 22
tra dimidiam agit remedio ordinario l. 2. C. de reſcind.
vend. nun autem implorat beneficium reſtitutionis
in integrum. Crauet. conſil. 151. Neminem exiſtimare ve-
lim. nu. 6. So wil es auch vor das andere / dem von T.
etlicher maſſen an beweyſungen manglen / dañ ob wol
das erſte W ſchreyben an ſich ſelbſt klar genugſam /
ſo wird es doch durch das andere in zweyffel gezogen /
auff welchen fall nit leichtlich zu hoffen / das ein ergan-
genes Vrtheyl durch das mittel hinderzogen werden
könnte / cum probationes † luce meridiana clariores 23
eſſe debeant, vt ſententia † per reſtitutionem in in- 24
tegrum retractetur. Decian. conſ. 18. ex prædictis igitur. n.
243. vol. 1. Wie dann auch vor das dritte / ſolch benefi-
cium wieder diß des Käyſ. Cammergerichts Vrtheil
ſchwerlich wird zuerhalten ſein / cum reſtitutio in in-
tegrum † non detur aduerſus ſententiam ipſius prin- 25
cipis, & ſi datur, raro id euenit, & non niſi ex cauſa
vrgentiſſima, idem Decian. d. conſ. 18. nu. 249.

Deſſen allē aber vngeachtet halte ich gentzlichen dar-
für dz dē von T dieſes beneficium reſtitutionis in in-
tegrum mit billigkeit nit ſolle abgeſchlagen ſein / vnnd
ſolchs auß folgendē vrſachen. Erſtlichen iſt kein zwey-
fel das dem Richterlichen Ampt allerley gedancken zu
wachſen werden / wann ſich befinden ſolte dz viel vnd
hochermelter Herr Biſchoff zu W. den von K. bezah-
let / derſelbe auch nichts deſto weniger bey dem von T.
die zahlung anderswoher geſucht hette / welches ohn al-
len zweyffel pro iuſta cauſa indulgendi huius benefi-
cii gehalten werden möchte / cum maior etiam reſti-
tuatur † in integrum, aduerſus ſententiam contra ſe 26
latam, ex clauſula generali: ſi qua iuſta cauſa mihi vide-
bitur. per ea quæ allegat Decian. d. conſ. 18. n. 250. So
wil ich auch vor dz andere dafür halten / das der von T.
ſeine benachtheylung darein er vermittelſt dieſes Vr-
theyls gerahten / incontinenti vnd in ſpecie docieren
könne / welches gleichwol der jenige / der ſich zu reſtitui-
ten begehrt / zuerweyſen ſchuldig iſt / per ea quæ alle-
git Maſcard. de probat. concluſ. 1274. numer. 28. volum. 3.
Dann nun ſolches geſchicht / ſo iſt an erhaltung dieſes
beneficii, ſo viel deſto weniger zu zweyffeln. Vnd iſt
vor das dritte wohl zu glauben / das der von T des
Contracts zwiſchen W. vnd den von K. keine wiſſen-
ſchafft gehabt / ſonſten würde er denſelben in ſeinem
einbringen am Käyſerl. Cammergericht ihme ſelbſt
zum Nachtheyl ohn allen zweyffel nicht verſchwie-
gen haben. Auff welchen fall die Rechte dieſe milte
verordnung thun / das ex capite ignorantiæ dem be-
ſchwerten theil die reſtitutio in integrum mitgethey-
let werden ſolle / per ea quæ allegit Teſſaurus deciſ.
133. 134. late Cephal. conſil. 215. præſuppoſita. lib. 2. &

27 quod probabilis † ignorantia, dicatur iuſta cauſa
cōcedendi reſtitutionem in integrum, etiam maio-
ribus, tenet gl. *in l. 1. C de patr. poteſt.* item gl. & Dd. *in l.*
2. C. de iur. emphyt. cum multis ſimilibus allegatis per
Alexand. *conſ. 8. viſis ſubtiliſſimis dubitationibus. num. 27.*
lib. 3. So iſt auch vor das vierdte in Senatu Neapoli-
tano dahin geſchloſſen worden/quando allegatur ali-
qua probabilis cauſa extrinſeca accedēs, quod tunc
28 peti poſſit reſtitutio † in integrum aduerſus ſenten-
tiam Regis, teſte Matth. de Afflict. *dec. 356. n. 4. 5* wel-
cher deciſion hierinnen billig nachgegangen wird / cū
29 deciſiones † in terminis ſint meliores regulis. Neui-
zan. *conſ. 99. n°. 2.* Auß dieſen vier angezeygtē vrſachen
wolt ich dafür halten / es ſolte dem von T. diß benefi-
cium nit leicht abgeſchlagen werden / vngeachtet was
kurtz zuuor in contrarium angezogen worden iſt.

Dann was erſtlich de ordinario remedio eingefü-
ret/hat daſſelb allein in ſolchen fällen ſtat/wann wider
einer perſon geklaget wird/als wann der von T wieder
den von K. beide mittel ordinarium vnd extraordina-
rium gebrauchen wolte/welches aber ſeine Meynung
nit iſt/ſondern er muſte ſich des ordinarii remedii wi-
der ſeine Mitbürgen gebrauchen/in welchem fall jhm
30 dieſe Theorica nit im wege liegt. Cum auxilium † or-
dinarium non impediat extraordinarium, quando
competit contra diuerſos. Bart. *in l. ſi minores 25. de ad-*
miniſt. & peric. tut. Das zum andern der H. Biſchof zu
W. in ſeinen Schreiben variirt, vnd im erſten de con-
tractu perfecto, im andern allein de tractatu meldūg
thut/ſolches kan verhoffentlich dem von T. auch nicht
ſchädlich ſeyn / dann iſt einmahl dieſe anweyſung ge-
ſchehen/vnd die zahlung darauff erfolgt/ wie das erſte
W. Schreiben klärlich beſagt / ſo hat es billig darbey
ſein verbleybens/vnd hat hochermeltem H. Biſchoff
gar nit gebühret von ſolchem einmal bewilligten con-
tract auß fürgewanter vrſachen / das man nemblich
die aſſecuration zu hoch geſpannet / abzuſpringen.
Dann anfänglich / wie jhr F. Gn. erſtes Schreyben
außweyſet / dieſes puncts keine meldung geſchehen /
vnd des von K. Schulden ohne dergleichen anhang
zu zahlen auff vnd angenommen wordē ſein/ dadurch
dann des von G. Bürgen vber zuuorn von dem prin-
cipal Schuldner erlangten reuerß vnd demſelben ein-
verleybte prioritet, noch anderweyt ein ius acquiritet,
welches jnen wieder iren Willen nit entzogen werden
31 kan. Cum non liceat † recedere à cōtractu, à quo ius
ſemel eſt quæſitum alteri, in illius præiudicium *l. qui-*
dam in teſtamento in princ. & l. rogo. ff. de fideicom. libertat.
cum pluribus quæ allegat Tiraquel. *de retract. convent.*
§. 1. gloſſ. 7. nu. 18 19. Vnd will ſonderlich nicht wol ver-
antwortlich ſein/wann F. Perſonen jhre einmahl be-
willigte Contráct durch weyt geſuchte interpretatio-
nes in zweyffel ziehen wollen / cum in principe, tan-
32 quam † fonte fidei debeat eſſe conſtans voluntas, &
33 illi † conuenit illud ſcripturæ, *ſemel locutus eſt Deus, &*
34 *quod ſcripſi ſcripſi*: & debet habere vnum † calamum
& vnam linguam, non plures: quia ſcriptum eſt: *quæ*
proceſſerunt de labiis meis, non faciam irrita: & debet eſſe
35 immobilis † ſicut lapis angularis, & ſicut polus in
cœlo. ita Bald *conſ. 317 vol. 1.* Iſt alſo diß falls meines
erachtēs am Beweyß kein mägel/dieweil ein F. ſchrei-
ben vorhanden/dem billig geglaubet wird. Cum lite-
36 ræ † Epiſcoporū & aliorum dignitatem habentium,
ſine teſtibus fidem faciant, quando ſunt ſigillo mu-
nitæ. Cr uet. *conſ. 121. de anna. n. 14* Wie dann meines
erachtens dem von T ſo ſchwer nit fürfallen wird/das
original des erſten W Schreibens/daran das F. In-
ſiegel gehenckt/zur Hand zu bringen / vnnd dardurch
ſein intent der vberwieſenen Schulden vnd erfolgten
bezahlung halben contra W zuerweyſen / deme dann
billig geglaubet wird. Cum epiſtola probet cōtra ſcri- 37
bentem, late Menoch. *de arbitr. iud. lib. 2. cent. . caſ 94.*
Es köndten denn J. F. G zu Recht erhebliche einrede
darwider auffbringen / auch darthun vnd beweyſen.
Die dritte ratio dubitandi iſt gleicher geſtalt wohl ab-
zulehnen. Dann wann ſchon die reſtitutio in integrū
contra ſententiam Principis ſchwerlich / & non niſi
ex cauſa vrgentiſſima ſolte zuerhalten ſein / ſo bin ich
doch der gäntzlichen Meynung das vrſachen gnugſ-
ſam verhanden/warumb man dem von T. diß bene-
ficiū nit ſolte abſchlagen/dañ ime je ſeine zeitliche wol-
farth daran gelegen/welches d' Iudex ohne allen zweif-
fel wohl erwegen vnd betrachten wird/quod cauſa di-
catur † ardua propter ipſius magnitudinem & præ- 38
iudicium, vt ſi agatur de omnibus vel maxima parte
bonorum. Panor. *in c. 2. de Procurat.* Imo graues cau- 39
ſæ pecuniariæ æquiparantur cauſis criminalib. Bald.
in l. parentes. C. de teſtib. Dieweyl aber dannoch daneben
zubefahren/es möchte durch diß mittel der Sachen ſo
weyt nit geholffen werden / dz die abtrettung des Vn-
terpfands/oder in verwägerung derſelbē die executio
geſperret vnd hindertrieben würde/per ea quæ allegat
Matth. de Afflict *ſupra d. deciſ. 356* ſo wolte ich treulich
gerahten haben/man hette des von T. Haußfraw vnd
ſeine Gläubiger/welche allbereyt in der am Cammer-
gericht vbergebenē Nachſchrifft namhafftig gemacht
worden ſind/auch zum wenigſten etliche auß des von
T. Mitbürgen/ſo weyt informirt, daß ſie ſich alsbald /
vnd noch vor eröffnung des künfftigen Vrtheyls am
Cammergericht tanquam tertii interuenientes ange-
geben/jre forderung liquidiret/vnd gebeten hetten/ſich
pro ſuo intereſſe, welches ſie alſo bald vnnd in conti-
nenti doceren können zu hören/vnnd könte vnter an-
dern in jrer Schrifft fürgebracht werden / welcher ge-
ſtalt der von K. von dem Biſchoff zu W. allbereyt be-
zahlet/vnd gleichwohl ſich vnterſtünd die zahlung bey
dem von T noch einsmals zuerlangen/welches jhnen
den interuenienten zum höchſtē Nachtheil gereichen
würde / dann nit allein ſein des von T. Weib vnd deſ-
ſelben Gläubiger mit jhrer liquidirter forderung dar-
durch in gefahr geſetzt/ſondern es müſtē auch die mit-
bürgen gewertig ſein / das der von T. wann dieſem
mandato würckliche folge geſchehen ſolte / ſeines re-
greß auff ſeine confideiuſſores nehmen möchte / wel-
ches alles verbleyben könte / wann man die tertios in-
teruenientes mit jhren articulis interuentionalibus,
ſo zugleich vbergeben werden muſten / jhrer notthurfft
nach / hören würde / welches dann von Rechts vnnd
billigkeit wegen jnen widerfahren muß / vnnd keines
weges abgeſchlagen werden kan / per ea, quæ allegat
Menoch. *de arbitr. iud. lib. 2. cent. 1. caſu 18. & in conſil. 28.*
eſt grauis certe n 28. lib 1. Didac. *c. 13. pract. obſeruat.* Fran
ciſc. Viu. *lib 2 dec. 291* vbi docet, quod tertius † poſſit 40
proponere iura ſua, & opponere exceptionem in iu-
dicio agitato inter alias perſonas, dummodo ſua in-
terſit, & tenetur ſtatim probare ſuum intereſſe &
propterea impeditur, non tantum curſus cauſæ, ſed
etiam executio trium conformium ſententiarum, vt
ibi per eum. Durch diß mittel wolte ich verhoffen / es
ſolte die Sach zu einem andern Stande gebracht wer-
den köñen/vnd muſte gleichwohl anfänglich vō dem
andern W. Schreiben / dardurch dem erſten derogi-
ret werden wil, keine meldung geſchehen / ſondern er-
wartet werden / biß der Gegentheyl etwa ſelbſt damit
auffge-

auffgezogen kommen möchte: als dann hette man
materiam diſputandi, wie ſich nemlich eines mit dem
andern vergleichen lieſſe. Solte aber vber alle zuver-
ſicht ſolch mittel nit gerahten / ſo were als dann nach
inhalt der dritten Frage davon zu reden / an, & qua
actione Epiſcopus H. conueniri poſſit? Vnnd hat
gleichwol primo intuitu auch das anſehen / als wann
der von T. wieder den Herren Biſchoff nicht hafften/
noch jhn derowegen belangen köndte. Dann ob wohl
C von G. ſich gegen jhme vnd ſeine Mitbürgen der-
geſtalt verobligiret / daß er jhn vnd ſie ſolcher Bürg-
ſchafft entheben/vertretten/verſprechen/ſchadloß hal-
ten vnd darau ſein wolle/wann ſeine Güter dē Stifft
W. verkaufft würden/dz der von K. vnd die Bürgen/
wegen dieſer 21000. Gülden Zinſe/ koſten vnd ſchä-
den bey dem Stifft angewieſen / vnd vor allen andern
Gläubigern vergnügt werden ſolten / ſo hat doch der
von T gute wiſſenſchafft getragen / das der Kauff mit
W. geſchloſſen, vñ meines wiſſens darbey nicht mehr
gethan/dann dz er dē H Biſchoff zur zeit des geſchloſ-
ſenen Kauffs des von G. reverß fürgewieſen / dar-
durch er jm nicht ein wenig præiudicirt. Cum in rea-
41 libus † præſens & tacens ſibi præiudicet. *l. ſicut. §. ven-
ditionn. quib. mod. pign. vel hypoth. ſoluat.* quam dicit in
tute vnicam Bald. *in c. 1. §. præterea nu 1. quib. mod. feud.
amit.* So halte ich auch für das ander darfür / wann
der von T. gewuſt hette/das der Principal der von K.
von dieſem Kauffgeldt nicht ſolte bezahlet werden / er
hette mit zuziehung ſeiner Mitbürgen/als ein anſehn-
licher fürnehmer vom Adel ſolchen Kauff wol verhin-
dern können/quo caſu & quando quis contradicen-
do actum impedire poteſt, præſens & tacēs ſibi præ-
iudicat. *l. ſæpe. §. cur autem. ff. de re iudic.* vnde gloſſ *in l.
fideiuſſor. §. ſi pater. ff. de pignor.* dicit: *Quod vbi agitur de
obligatione rei, tunc præſentia & taciturnitas præiudicat*,
quam gloſſam approbat Bartol. *in l. quæ dotis. numer.
22. ff. ſolut. matrim.*

Vnd wird zum dritten nicht vnbillig gezweyffelt /
ob es mit des von G. reverß dermaſſen geſchaffen / dz
er dem von K. oder ſeinen Bürgen die zahlung vor
andern ſeinen Gläubigern von dem Kauffſchilling
ſeiner dem Stifft W. verkaufften Güter verſchreiben
können / dieweyl es wohl ſein kan / das andere ſeine
Glaubiger ein älter Vnterpfandt auff ſeinen Gütern
gehabt/ welchen er auff ſolchen fall nicht præiudiciren
können *l in fraudem in prin. & in § idemq; iuris. de iur. fiſc.*
So hat auch zum vierdten der Herr Biſchoff nach in-
halt des letzten W. Schreibens andere G. Gläubiger
an ſich verweyſen laſſen vnd dieſelbe befriediget / wird
42 alſo ſchwerlich ferner belanget werden können/† cum
ſoluens creditori creditoris liberetur. *l. ſi opera. de dol.
except. l ſolutum. §. ſolutum. de pignor act.* Paul. de Caſtro
in l fin n. 27. ff. de ſolut. Auß welchen jetzt angezeygten
vier vrſachen anfänglichen wohl dafür gehalten wer-
den möchte/als wann der von T. nicht befuegt den H.
Biſchoff Rechtlichen derowegen zu beſprechen.

Deſſen aber vngeachtet/bin ich der endlichen mey-
nung: Hat der Herr Biſchoff den von K. bezahlet /
vnnd jhn des auffwechſels halben an den von G. ver-
wieſen/ wie ſein erſtes vnterm Dato den 23. Nouemb.
Anno 99. gethanes Schreiben außweyſet / ſo hat der
von K. die zahlung bey dem von T. oder die einrein-
mung des verſchriebenen Vnterpfands beſchehener
geſtalt nicht ſuchen oder begehren können. Hat aber
hochermelter Biſchoff den von K. nicht bezahlet / ſon-
dern andere G Gläubiger an ſich verweyſen laſſen /
vnd dieſelbe von dem Kauffſchilling abgefunden/ wie
ſein ander den 11. Decemb. datirtes Schreiben auß-
weyſet / ſo hat er daran dem von K. vnd ſeinen Bür-
gen zu verfang gehandlet / vnd mag derowegen wohl
belangt vnd beſprochen werden/ auß vrſachen das jm
auß des von G. reverß/welchen der von T. S F G in
originali fürgelegt vnd vorgewieſen / wohl bewuſt ge-
weſen/ welcher geſtalt ſich der von G. gegen dieſen ſei-
nem Gläubigern vnd deſſen Bürgen reuerſirt, das
nemblich der von K oder ſeine Bürgen von dieſem
Kauffſchilling vor andern Gläubigern bezahlet wer-
den ſollen. Hat nun hochermelter Biſchoff dieſes re-
verß vngeacht/andere zeitlich bezahlet/vnd dieſe Gläu-
biger/denen der vorgang gebühret / hindan geſetzt / ſo
hat er es jhm ſelbſt zuzumeſſen/ daß er dieſes zur vnge-
bühr außgezehlten Kauffſchillings halben nicht aller-
ding quittiret worden iſt. Cum ſoluens vni † ſponte, 43
quod debet alteri non liberetur. *c. ea te.* & ibi Panor.
nu. 1. de ſureiur. vbi dicit hoc eſſe verum, ſi ſoluens ab
alio non fuit compulſus, tunc enim ad minimū ha-
bet exceptionem contra verum creditorem. *arg. l. no-
uiſſime. quod falſ. tut.* Weyl dann hochermelter Biſchoff
auß keinem zwang / ſondern auß freyem guten willen
andere G. Gläubiger mit hindanſetzung der priorite-
tiſchen befriediget / ſo wil ich's dafür halten/es können
S F Gn. ex dicta Theorica Panormitani wohl be-
langet werden/ vñ möchte ſolcher Proceß zum wenig-
ſten dazu dienen / weyl hochermeldter Biſchoff noch
mehr G. Güter ſequeſters weyß inhändig hat/ wie in
facti ſpecie ad me tranſmiſſa præſupponiret wird/ dz
man als dann den von T. vnd ſeine Mitbürgen beſſer
als zuvor geſchehen in acht nehme.

Dieſer jetzo angezeygten meynung iſt nun nicht zu-
wieder was anfänglich de præſente atq; tacēte, ideo-
que ſibi præiudicante in contrarium angezogen wor-
den/dann ſolches in præiudicialibus nit ſtat hat/imo
præſens & tacens † habetur ꝓ contradicente, quan- 44
do de magno præiudicio agitur, neq; ius † pignoris 45
per taciturnitatem & ſcientiā remittitur, per ea quæ
allegat Petrus Surdus *deciſ. 302.* vbi ita iudicatum eſ-
ſe aſſerit. So wird auch ſecūdum veriorem opinio-
nem Dd dafür gehalten/das ein Verkauffer als diß-
falls/der von G. bey verkauffung ſeines Gütes in fa-
uorem alicuius ſpecialis creditoris, in præiudicium
anteriorum creditorum obangezeygter geſtalt wohl
paciſciren könne/cum regulariter dominus in tradi-
tione rei ſuæ quaſcunq; conditiones & pacta poſſit
apponere *d. legem. C. de pact.* Neguz *in tract. de pignor. 4.
part. princ. nu. 34.* vbi allegat Baldum *in l. nulla. C. de iur.
dot.* dicentem, quod in traditione rei ſuæ † quicquid 46
non inuenitur prohibitum, cenſeatur permiſſum,
welches ſonderlich in dieſem gegenwertigen Fall ſtat
haben muß /dieweyl ſolch pactum nicht allein ab ini-
tio contractus & ante traditionem, vel ſ item in ipſa
traditione, ſondern zuuor von dem von G. eingegan-
gen vnd bewilliget: Neguzant. *d. loc.* was dann de de-
bitore creditori creditoris ſoluente angezogen / wird
daher abgeleinet / quod locum habeat quando non
extant alii, quibus ex ſpeciali pacto ſolui deber. *dict.
cap. ea te.* & ibi Panorm. Widerhole alſo bey dieſer drit-
ten vnd letzten Frag vorigen beſchluß / vnd ob ich wol
dißfalls dem Herren Conſultori die Rechtliche Vi-
ctorien nicht gewiß verſprechen noch zuſagen kan /
cum ſententia præſertim † iniuſta æquiparetur ca- 47
ſui fortuito, quem † nemo prævidere poteſt. Salyc. 48
in l. qua fortaſſe in fin. C de pignor. act. So wil ich doch
darfür halten / es ſolle der von T. zum wenigſten etli-
cher maſſen beyfall erlangen / vnd ſich hochermeldtes

Biſchoffs widerwertige Schreyben / deren eines de facta ſolutione, das andere daß contrarium meldet / ſchwerlichen entſchüldigen laſſen.

CONSILIVM X.

Summaria.

1 *Ingreſſus monaſterii debet eſſe ſpontaneus, non coactus.*

2 *Eiuſmodi ingreſſus à principio plerunq; eſt voluntarius, ex poſtfacto fit neceſſarius.*

3 *Monialis ordinem à ſede apoſtolica approbatum profeſſa, matrimonium legitime contrahere non poteſt.*

4 *Monialem cognoſcens quotnam admittit, & qua.*

5 *Pœnarum genera, quibus eiuſmodi moniales puniuntur, quænam.*

6 *Clericus beneficiatus matrimonium contrahens per verba de præſenti, beneficio renuntiaſſe præſumitur.*

7 *Raptores diaconiſſarum, quæ Deo dedicatæ ſunt, capitis pœna & amiſſione bonorum puniuntur.*

8 *Laicus habens rem cum moniali, pœna vltimi ſupplicii afficitur, eiuſq; bona illo monaſterio traduntur, vbi talis morabatur, & num 27.*

9 *Religioſi cum monialibus habitare non debent.*

10 *Monachus vel monialis ſecularia negotia gerens, probatur eſſe apoſtata.*

11 *Bona apoſtatarum publicari debent.*

12 *Promiſſio Deo facta, ſiue fiat cum, ſiue ſine ſolemnitate, quatenus legitima & iuſta eſt, promiſſorem apud Deum obligat.*

13 *Pœna nemini indici debet, niſi expreſſo iure cautum ſit.*

14 *Nemini pœna irroganda, qua quis iure ſuo priuetur, niſi in caſibus lege expreſſis.*

15 *Priuationis pœna non trahitur ad caſus in iure non expreſſos.*

16 *Pœna priuationis bonorum cõtra monialem marito nubentem an valeat.*

17 *Quilibet pœnis legum debet eſſe contentus.*

18 *Mundi iura omnia dicentia pœnam ipſo iure incurri, vel ipſo facto, quomodo ſunt intelligenda.*

19 *Confiſcatio bonorum in caſibus, in quibus propter delicta bona confiſcanda veniunt, an ad futura quoque bona extendatur.*

20 *Confiſcatio in quæſitis valet, & non in quærendis.*

21 *Bona hæreditatis nondum adita publicari non poſſunt.*

22 *Bona præſentia facilius amitti ſolent, quam futura.*

23 *Bona necdum quæſita haberi non poſſunt.*

24 *Id quod nondum habemus, amittere non poſſumus.*

25 *Priuatio neceſſario habitum præſupponit.*

26 *Bona monialis poſt aſſumptum ordinem matrimonium contrahentis, confiſcari nequeunt.*

28 *Religioſi peiora in ſimilibus faciunt, quam laici.*

29 *Maſculus in maiori culpa eſt, quam fœmina monialis, quæ ſemper in monaſterio recluſa ſtat. nu. 30.*

31 *Moniales ſæpius tentatæ à maſculis ad eorum libitum ad monaſteria vadentibus quandoq; cadunt.*

32 *Parentes & amici ſunt cauſa delicti, cogendo filias intrare religionem contra omnem earum voluntatem.*

33 *Moniales an parentibus, fratribus, ſororibus & cognatis ab inteſtato ſuccedant.*

34 *Monaſterium loco filii habetur.*

35 *Quæ de nouo emergunt, nouo quoque remedio indigent.*

DEI OPT. MAXIMI AVXILIO.

DEr Fall darauff ich einen Rathſchlag zu verfertigen erſucht worden bin / verhelt ſich folgender geſtalt.

Es hat eine Jungfraw jhres alters im 17. jahr ſich in ein Cloſter S. C. Ordens begeben / nach zeit jhrer probation vnd außgang des Jahres jhre profeſs vnd gelübd / die Welt vnnd alles was darinnen iſt / zuverlaſſen / vnd die zeit jres Lebens im Orden zuverbleyben / vermittelſt eines geſchwornen Eyds beiheurei vnd zugeſagt. Nach dem ſie nun allbereyt acht gantzer Jahr darinnen verblieben / hat ſie auß etlicher jhrer Conuentualen verurſachung / jhr gethane gelübd gebrochen / iſt auß dem Cloſter / ohne licentia getretten / an frembde orth geflohen / vnnd nach verflieſſung Jahr vnd Tag / ſich in heiligen Eheſtandt begeben / auß welcher vrſachen der B. des orths jhr der geweſenen Cloſter Jungfrawen jr künfftig gebührendes antheyl an Vätterlichen vnnd Mütterlichen Gütern einzuziehen / vnd als ſolte daſſelbe verfallen ſein / zu confiſciren vorhabens iſt: Wird demnach gefragt / ob auff ſolchen Fall / da ſich ein verlobte Cloſterperſon gethaner gelöbnuß vngeacht / in Stande der heiligen Ehe begebe / das jenige was jhr nach demſelben im vollnzoginen Eheſtandt Erblich heym fallen möchte / verfallen ſey / vnd von der Obrigkeit de iure confiſciret werden könne.

SOlche Frage vermittelſt Göttlicher Gnaden zu reſolutiren / hat es zwar anfänglich wohl das anſehen / als wañ hochermelter B. dieſer geweſenen Cloſter Jungfrawen künfftig angelaſſene Güter auß obgeſetzter vrſachen / einzuziehen befugt ſey. Dann erſtlich befinden ſich bey dieſer begebenen Ordens perſon alle requiſita ad validandum monaſterii ingreſſum neceſſaria: primo ætas quæ eſt in maſculo 14. in fœmella duodecim annorum *c. 1. c. ad noſtram. extr. de regular.* ad ſimilitudinem matrimonii temporalis. *Inſt. de nupt. circa prin.* Secundo diſcretio: cum furioſus regulam profiteri non poſſit. *c. ſicut. ext. d. t.* vt nec matrimonium contrahere. *l. furor ff. de ſponſal.* Tertio libera facultas intrandi: cum ingreſſus † debeat eſſe ſpon- 1
taneus, non coactus. *d. c. ſicut. c. præſens. Clericum 20. q. 3.* Quarto, Virginitas, cum de iure Canonico coniugatus non ingrediatur *extr. de conuerſ. coniug. per totum.* Quinto profeſſio, cum habitus monialem nõ faciat, ſed profeſſio regularum *c. porrectum ext. de regular.* Iſt man nun im anfang mit der ſachen allenthalben richtig vmbgangen / ſo hat auch daruon ohne ſonderliche ſtraff nit abgewichen werden können / cum ingreſſus eiuſmodi † à principio ſit voluntarius, ex poſt facto 2
fiat neceſſarius. Zum andern iſt vnlaugbar q monialis profeſſa † ordinẽ à ſede Apoſtolica approbatum, 3
matrimonium legitime contrahere nõ poſſit. *c. vnic. de vot. in 6.* faciunt notata per Didac. *in epit. 4. Decretal. part. 11. c. 7. §. 4.* & in terminis ita cõſuluit Nic. Euerh. *conſ. 306. Venerabilis Domine.* So iſt auch vnverborgen / quod Ordo S. C. ſit ex numero eorũ, quos [illegible] ſedes Apoſtolica gl. *in clem. 1. de religioſ. domib. verb. obedientiam.* Capicius *dec. 10 nu. 1.* Cephal. *conſ. 98. incip. Dom Bart. de Georgin. nu 7. vol. 1.* quanquã hoc, vtpote notoriũ allegare ſolũmodo ſufficiat, vt elegãter per Math. de Afflict. *deciſ. Neapolit. 118. nu 3. & 4* vbi tradit omnes conſiliarios conſilii Neapolit. pro hac ſententia

tentia vota ſua dediſſe: *per iura ibidem allegata*, & no-
uiſſime per Ioan. Fichard. *conſ. 73. nu. 2. tom. 1.* Daher
zuſchlieſſen ſein wil/dz dieſe Ehe nach verordnung der
Geiſtlichen Recht/als durch welche Eheſachen ent-
ſchieden werden ſollen/nicht beſtehen könne/da auch
in dieſer mit der Cloſter Jungfraw vollzogenen Ehe
Kinder erzeuget werden ſolten/daß dieſelbe gleicher ge
ſtalt für vnehlich zu haltē/ *c. cum inhibitio. § ſi quis. verb.*
prolis pars modo. de clandeſtin. deſponſat. So bezeugē zum
dritten die Geiſtliche Recht das mit ſolchen begebenen
Ordensperſonen/nit ohne groſſe Sünde die Ehe be-
4 ſeſſen werde: Cognoſcēs enim † monialem † tria ad-
mittit, & quidem, vt Canones dicunt, grauiſſima fla-
gitia: inceſtum ſc. adulterium & ſacrilegium. Hipp.
de Marſ. *ſing. 215. verſ. tentat menti.* Ioan. Bernhar. Dia-
zius in *Pract. crimin. Canon. c. 75. tit. de monialib. fol.* 129.
Paul. Griland. *de pœnis omnifariam coitus qu. 1. nu. 17. 18.*
5 19. vbi † tria pœnarum genera recenſet, quibus pu-
niuntur eiuſmodi moniales, faciunt ea quæ tradun-
tur *cauſa 27. q. 1.* Cum enim templum & vaſa Domi-
ni, & ſacrarium Spiritus Sancti eſſe debeant, indi-
gnum eſt eas cubilibus & immunditiis deſeruire, *c.*
decernimus. diſt. 28. Faciunt etiam ea quę de veſtalibus
ob inceſtum commiſſum olim puniris, tradit Ale-
xander ab Alexandro *genialium dierum lib. 5. c. 12.* vbi
ſcribit, eas vinctas per medium forum ab ędibus Ve-
ſtæ, vſq; ad portam Collinā, tanquam mortuas, cum
luctu propinquorum, ſequentibus Pontificib. aliiſq;
ſacerdotibus, in mœſto ſilentio elatas, & intra vrbis
muros, in campo ſcelerato, in loco ſubterraneo, in
quo per foramen ſcalis deſcendebatur, vinculis tum
ſolutas, capite tamen velato, poſtquam Pontifex ma
ximus arcana quædam pronunciaſſet, & cum cæte-
ris ſacerdotibus receſſiſſet, ſublatis ſcalis & occluſo
vndiq; foramine, ſolas relictas, ne tamen fame neca-
tæ viderentur, panis, lactis & olei aliquantulum iu-
xta lectulum ſtratum, & ardentem lucernam reli-
ctam, quibus etiam diebus iuſtitium fuit in vrbe, &
mœror pauorq; magnus, quod ſc. veſtalis flagitium,
ingentes ciuitati atq; Reipublicæ calamitates por-
tendere credebant: plura allegat Decian. *in tractat.*
criminali, tom. 2. lib. 6. c. 20. tit. de cognoſcentib. monialem.
nu. 3. fol. 59. Menoch. *de arbit. iudic. lib. 2. cent. 4. caſu 389.*
nu. 26. 27. 28. Zū vierdten ſo ſind in Geiſtlichen Rech-
ten/wieder die Ordensperſonen vnd andere Geiſtli-
che/ſo ſich verehelichen/etliche namhaffte Straffen
außgeſetzet/vt quod clericus in minoribus ordinib.
exiſtens, ſi matrimonium contrahat, ipſo facto pri-
uetur beneficiis prius obtentis, gloſſ. & Canoniſtæ
6 *in c. 1. de Cleric. coniugat.* Imo Clericus † beneficiatus
matrimoniū contrahens per verba de præſenti, præ-
ſumitur renunciaſſe beneficio *d. c. 1. c. 3. c. diuerſis. ext. d.*
t. quo caſu ſufficit probare matrimonium per verba
de præſenti, etiamſi non probetur copula carnalis:
per ea quæ allegat Menoch *de præſumt. libr. 6. preſumt.*
82. nu. 5. facit *l. raptores. 41. C. de Epiſc. & Cler.* vbi rapto-
7 res † diaconiſſarum, quæ Deo fuerant dicatæ, pœna
capitis & amiſſione bonorum puniūtur, de reliquis
pœnis eorum, qui vouerunt votum caſtitatis, & tā
nihilominus matrimonium contrahunt, textus ſunt
aperti in *c. decernimus. 28. diſt. c. ſi quis amodo. diſtinct. 81. c.*
2. & 1. vbi Abb *qui clerici vel vouentes. &c. Clement. vnic.*
de conſang. & affinit. Item *in tota cauſa 27. q. 1.* dahin ich
mich geliebter kürtz halben gezogen habē wil. Et in ſpe-
8 cie quod habens rē † cum moniali, ſi eſt laicus, affi-
ciatur pœna vltimi ſupplicii, & eius bona tradantur
illi monaſterio vbi morabatur talis monialis, textus
eſt in *§. pen. auth. de ſanctiſ. Epiſcop. & c. ſi quis rapuerit 27.*
q. 1. Damit auch nit allein dieſe hochverbottene flagi-
tia/ſondern auch ſolche groſſe darauff verordnete ſtra-
fen/verbleiben möchten/iſt auß Geiſtlicher vorſorg in
Geiſtlichen Rechten verordnet/quod rei gloſi † cum 9
monialibus habitare non debeant. *c. diffinimus. 18. qu.*
2. cap. monaſteria de vit. & honeſt. cleric. or. neue moniales
extra monaſterium vagentur. *clem. attendentes. de ſtat.*
Monach. ſed intra ſepta monaſterii ſub clauſula mo-
rentur. *c. mulieres de iud. in 6. c. 1. de ſtat. regular. eodem libr.*
Ex eadem cauſa cautum, ne quis monaſterium mo-
nialium ingrediatur, ſine prælati licentia: Alexand.
conſ. 52. viſo themate. libr. 3. Caccialup. *in repet. l. omnes. n.*
46. de iuſtit. & iur.

Hierüber vnd zum fünfften wird dieſe geweſene
Cloſter Jungfraw in numerum apoſtatarum nit vn-
billig referirt, cum Monachus † vel monialis, ſi ſe- 10
cularia negotia gerat, apoſtata eſſe probetur, vt no-
tatur in *cap. ex literis. de vit. & honeſt. cleric. or.* Mascard. *de*
probat. volum. 1. concluſ. 112. num. 11. Nun iſt aber kein
zweyffel/quod apoſtatarum † bona publicari poſ- 11
ſint, *l. 1.* vbi Salycet. *C. de apoſtat.* Auß welchen allen es
ſich prima facie dafür anſehen leſſet/daß nicht allein
die confiſcatio bonorum dißfalls ſtat habe/ſondern
das auch keine ſtraff ſo groß ſey/quæ tanto flagitio
puniendo ſufficiat.

Deſſen allen aber vngeacht halte ich es eygentlich
dafür/das zuuorn vnd hochermelter B. dieſer geweſe-
nen Cloſter Jungfraw künfftige angefäll vnnd Erb-
ſchafft einzuziehen keines wegs befügt ſey/vnd ſolches
auß nachfolgenden vrſachen.

Erſtlich das in Geiſtlichen Rechtē ſelbſt ſolche Ehe
nachgelaſſen werden/wie ſolches der Canon, *nuptia-*
rum bonum 27. q. 1. allegirt in Auguſtana Confeſſio-
ne, ſub tit. de votis monaſticis notturfftig außwey-
ſet/darinnen ex Auguſtino bewehret wird/quod talia
coniugia damnari non debeant, neq; tales coniuges
ſeparandi ſint, neq; laqueus illorū conſcientiis inii-
ciendus ſit, q nuptiarū bonum ſemper ſit bonum, &
quia illud Deus fecit omnib. liberū, & quis datum
eſt cuiq; hominū ordini infirmitatis remediū, opti-
me facit *c. quidam nubentes. diſt. 27.* vbi Auguſtinus ait:
Quidā nubētes poſt votum, aſſerunt, adulteros eſſe:
Ego autem dico vobis, quod grauiter peccant, q ta-
les diuidunt. Ob nun wol die Canoniſten ſolche wie-
derwertige Canones, ſo des mehrentheyls *in d. c. 27. q. 1.*
zubefinden ſind/diſtinctione voti ſimplicis & ſolen-
nis gern concilirten wolten/ita vt ſolemne votū ma-
trimonii contractum, impediat, ſimplex non item:
Hoſtienſ. *in ſua ſumma, lib. 4. tit. qui Clerici vel vouentes,*
&c. nu. 4. gl. *in d. c. quidam nubentes. verb. poſt votum.* So
können ſie doch nit in abred ſein/quod promiſſio fa-
cta † Deo, ſiue fiat cum ſolennitate, ſiue ſine ſolenni- 12
tate, quatenus legitima & iuſta eſt, promiſſorem a-
pud Deum obliget. *c. rurſus. qui Clerici vel vouentes.*
quo in loco Præpoſitus, magnus Canoniſta, aperte
profitetur, & ex multis canonibus concludit, con-
tinentiam ſeu cœlibatum in ſacro ordine, non eſſe
voti, nec taciti nec expreſſi, nec ex iure diuino, ſed
tantum ex confirmatione eccleſiæ: ideo etiam ab
eccleſia permutari poſſe: & Franciſcus de Zaba-
rellis Cardinalis, *eodem in loco*, dicit, præceptum
de cœlibatu, materiam dare plures animas illa-
queandi: Et ideo eccleſiam, ſicut induxit præ-
ceptum continentiæ, ſic etiam poſſe reuocare:
quæ quidem reuocatio omnino conueniens futu-
ra ſit illi dicto Apoſtoli: *De virginibus præceptum*

Dominii non habeo. In quam ſententiam etiam incli-
nat Hoſtienſis *modo dicto loco num.* 4. facit *c. vt Cleri-
corum* 13. *de vita & honeſt. Clericor.* ibi: *qui ſecundum re-
gionis ſuæ morem non abdicarunt copulam coniugalem, ſi la-
pſi fuerint, grauius puniantur cum legitimo matrimonio vti
poſſint.* Ex quo loco non obſcure apparet: primum
etiam tempore Innocentii tertii, qui fuit auctor il-
lius capituli, multos Clericos & in variis regionibus
fuiſſe coniugatos, quod noluerint omnes regiones
iugum illud ſubire: deinde quod eiuſmodi coniu-
gia pro legitimis habita fuerint. Es will zwar die gloſ.
daſelbſt in verbo *regionis*: der Sachen helffen vnd den-
ſelben textum, de orientalibus Eccleſiis interpreti-
ren, quę nunquam voluerunt conſentire in cœliba-
tum ſacerdotum, imo mandata & leges Romano ū
Pontificum nunquam agnouerunt, vt neq; nunc a-
gnoſcunt: Es wil aber durch dieſen zuſatz ſolcher te-
xtus nicht vmbzuſtoſſen ſein / cum non loquatur de
gentis, ſed de regionis more. Zum andern iſt in dem
zu Augſpurg Anno 55. auffgerichten Religion Frie-
de / §. Vnd nach dem bey vergleichung / ꝛc. Geiſtli-
chen Perſonen auch denen ſo höheres Standes ſein /
als ſchlechte Cloſter Jungfrawen / wann ſie von der
alten Religion abtrette / keine andere ſtraff verordnet /
dann dz dieſelbe jre biß her gehabte Geiſtliche beneficia
verlaſſen / vnd ſalua ipſorum fama von ſich ſtellen ſol-
len / vnd ſind zu vnſern zeiten derſelben befunden wor-
den / welchen dieſen §. practiciret, vnd weder an jren
Gütern noch ſonſten geſtraffet / ſondern allein jhre
beneficia von ſich abzuſtellen / angehalten worden
ſind.

Vnd ob wohl in jetztermelten Religion Friede von
der Geiſtlichen Vnderthanen / das ſie des Religion
Friedens vehig ſein ſollen / keine verordnung geſche-
hen: So iſt doch weyland Käyſers Ferdinandi hoch-
löblichſter Gedächtnuß vnder deſſelben Hand vnnd
Siegell vollzogents / vnnd in der Churfürſtl. Säch-
ſiſchen Cantzeley in originali verwartes beydecret ver-
handen / Franciſcus Burcard. Von der Freyſtellung /
lib. 1. cap. 6 fol. 130. 131. Dardurch der Geiſtlichen Vn-
derthanen das exercitium Auguſtanæ Confeſſionis
nachgelaſſen wird. Iſt nun weder in Religion Frie-
den / noch ſonſten in Geiſtlichen od Wel[illegible]chen Rech-
ten verordnet / das Geiſtlichen Perſonen / wegen jh-
rer Verehelignng / jhre Güter eingezogen werden ſol-
len: So will auch ſchließlich folgen daß dieſer gewe-
ſenen Cloſter Jungfrawen das jenige / ſo jhr künfftig
durch Erbfall heymfallen möchte / vngeacht geſchehe-
ner Verehelignng bleyben müſſe / vnnd mit billigkeit
nicht eingezogen werden kan.

13 Cum pœna † nemini ſit indicenda, niſi expreſſe
iure cautum ſit. *l. et ſi quis. § diuus. de relig. & ſumt. funer.*
§. cum igitur. auth. de non elig. ſecun. nub. cum multis aliis
quæ in hanc ſententiam alllegat Menoch. *de arbitr.
iudic. libr. 2. centur. 3. caſu* 276. Sonderlich aber muß es
von Rechts wegen alſo gehalten werden: quando de
pœna priuationis bonorum agitur, in qua non pro-
ceditur de ſimilibus ad ſimilia. Felin. *in cap. tranſlato.
col. penult. verſ. Idem vbi imponitur pœna. de conſtitut.* Cu⁹
14 rei hæc eſt ratio, quod nemini † irroganda eſt pœna,
qua quis iure ſuo priuetur, niſi in caſibus lege expreſ-
ſis *c. fin.* & ibi Dd. *de iur. patr.* vnde opinio Angel. *in l. fi.
C. de rei vend.* & Iacobin. de S. Georg. *in tract. feud verb.
dictiq; vaſalli promiſerunt. num.* 35. ſententium, emphy-
teutam abnegando rem emphyteuticam, non mi-
nus iure ſuo cadere, quam vaſallum abnegando feu-
dum, communiter reprobatur à Dd. *in c. 1. §. Vaſallus
ſi feudum.* vbi Bald. *nu.* 5. Matth. de Affl & *num* 54. *cum
2 ſeqq ſi de feud. def. contentio ſit, in vſibus feudor.* a qua
modo dixi ratione, quod ſcilic. pœna † priuationis 15
non trahatur a[illegible] caſus iuiure non expreſſos Dieweil
dann in Rechten die pœna † priuationis bonorum 16
contra monialem nubentem mariro, nirgends ſta-
tuiret: Sondern ſolches Ehegelöbnüß auff andere
[illegible] geſtraffet werd: So wird auch hochermelter B.
da er ſich dergleichen etwz wiederrechtlich vnterſtehen
ſolte, billich geantwortet: quod pœnis † legum 17
contentus eſſe debeat, *l. ſtipulatio.* 19. *de verb. obligat.
l. libertis Cod. de oper. libert.* Wann auch ſchon die pœ-
na priuationis bonorum, de iure dißfalls ſolte ſtat
haben / innmaſſen aber nicht iſt / ſo müſte dannoch die-
[illegible] geweſene Cloſter Jungfraw zuuor hierüber gehö-
[illegible] vnnd darauff per ſententiam erkennet werden.
[illegible] in omnia † iura mundi, dicentia pœnam ipſo iu- 18
re in[illegible] arri, vel ipſo facto, intelligantur dummodo
ſequatur declaratoria ſententia, per quam declare-
tur, fuiſſe commiſſum iſtud delictum, propter quod
talis pœna veniat imponenda. Hippolyt. de Mar
ſil. *in tract. bannitor. verb. contum. num* 51.

Zum dritten zu ſetzen / das in dieſem fall vnnd ge-
ſtalten Sachen nach / die confiſcatio bonorum ſtat
habe / ſo müſſe doch nothwendig hierbey dieſes erwo-
gen werden / das vielermeldte Cloſter Jungfraw da-
zumahl / vnnd zur zeit vollnzogener Ehe / ſo wohl als
jetzo keine eygne Güter hat / ſondern all jhr Vermü-
gen ſtehet auff künfftigen fällen: Nun iſt aber kein
zweyffel / quod in caſibus, in † quibus propter deli- 19
ctum bona veniunt confiſcanda, talis confiſcatio ad
bona futura non extendatur. Ita probat textus *in l. ſi
mandauero tibi. §. Is cuius bona. ff. mandat.* ibi, *publicatis
bonis quicquid poſtea acquiritur non ſequitur fiſcum*: Go-
meſius *tomo* 3. *cap.* 14. *nu.* 2. vbi multas auctoritates in
hanc ſententiam allegat, Cephal. *conſil.* 321. *inſignis vir
Comes Alphonſus. libr.* 3. vbi, adductis tredecim idoneis
rationibus, luculenter confirmat ius adeundi hære-
ditatem, publicatis delinquentis bonis, non cenſe-
ri publicatum: & quod publicatio bonorum, ſtatu
in egro manente, non impediat ſucceſſionem neq;
ad futura trahatur, ante eos tenuit Iaſon *in l. ſi ſtipula-
tus fuerim. § cum ſtipulamur. num* 6 *de verb. oblig.* multiq;
alii in hanc ſententiam allegati per Lancellot. Con-
radum *in pratorio & curiali breuiario. lib.* 1. *cap.* 9 *titul. de
pratore. §.* 3. *verſu publicationem. n.* 4. vbi adductis mul-
tis auctoritatibus probat confiſcationem † habere 20
locum in quæſitis non in quærendis, & ideo bona
† hæreditatis nondum aditæ non publicari. Welchs 21
dann auch vernünfftige Vrſachen hat: Cum imo
bona præſentia † facilius amittantur, quam futura. 22
quemadmodum enim bona nec dum † quæſita ha- 23
bere non poſſumus, *l. pretia rerum. in princip. ff. ad leg.
Falcid.* Ita multo minus amittere † poſſumus, quod 24
nondum habemus, cum priuatio neceſſario † præ- 25
ſupponat habitum. *l. manumiſſiones. de iuſt. & iur. l. de-
cem. de verb. obligat.* Auß dieſen vnd andern momenten
wird ſich hochermelter Biſchoff zweyffels ohne erin-
nern laſſen müſſen / was dißfalls S. Fürſtl. Gn. im
Stande des Rechtens / da es darzu kommen ſolte / mö-
ge zuverantworten ſein. Vnnd iſt wol gewiß / das
vernünfftige vnd nicht eygennützige Obrigkeit / circa
confiſcationes bonorum, allzeit hat an ſich gehalten /
cu⁹ rei illuſtre exemplum habetur in humaniſſimo
illo Imper. Traiano, qui, *ſcio*, inquit, *relegatorum bona
auaritia ſuperiorum temporum fiſco vendicata ſed
aliud clementia mea conuenit, qui inter cætera, quibus in-
nocen-*

nocentiam rationum meorum temporum rueor, *hoc quoq; remiſſi exemplum*: vt ba illius reſcripti habentur *in l. 1. ff. de interd. & releg.* & facit *l. 1 C. de ſecund. nupt.* vbi, *in iis in quib. morum correctionem induximus, fiſci rationem habere nolumus*, inquiũt Imperatores Gratian. Valentinian. & Theodoſ. welches in dieſem fal billich auch verbleiben ſol. Beuorauß dieweyl ſich befindet/das es gleichwol mit ſtraffung der Geiſtlichen oder Ordens perſonen/wann ſie zur Ehe geſchritten/allzeit vngleich gehalten worden iſt. Es hat zwar der Käyſer Iuſtinianus *in auth. quomod oporteat Epiſc. &c. §. neq; autem ſecundas. col. 1.* zu ſeinen zeyten dieſe verſehũg gethan/ *ſi presbyter, diaconus aut ſubdiaconus vxorem ducat aut concubinã: quod facto ſtatim cadat ordine, & deinceps idiota ſit*: dieſe ſtraff aber iſt von dem Imperatore Leone für vbermäſſig angeſehen worden/darumber auch *in conſtitutione 79. de pœna ſacerdotũ, qui poſt aſſumtum ordinẽ mulieri ſe matrimonio iungit* ſich dieſer wort gebraucht: *non approbãtes veterũ Legislatorũ propoſitum, qui ſacerdotem ſi poſt aſſumtum ordinem mulieri in matrimonium iungatur, omnino à clericali habitu diſcedere, atq; ad profanam vitã reuerti vult: illud decretum irritum facimus ac ſtatuimus, vt ab ordine, quem ante nuptias obtinuerunt, ſolum recedentes, ſatis tamen pœnarum luere videantur: & nequaquam clericali habitu, alioq; eccleſiæ miniſterio priuentur.* Haben nũ dieſe löbliche Käyſer in ſolchen fällen ſich dieſer Chriſtlichẽ moderation verhalten/vnd in pœnis exacerbandis & anguſtandis conſcientiis lieber zu rück den förder gehen wollen/warumb wolte dann dieſer B. wegen eines Ehegelöbniß dieſer geweſenen Ordensperſon/jr das jenige entziehen/ dz tempore contracti matrimonii adeoq; commiſſi prætenſi delicti, nit jhr/ſondern noch jrer Mutter geweſen/welches jee F. G. in Rechten gantz vnnd gar keinen beyfall haben.

Was zuvor pro ratione dubitandi ex iure Canonico, de requiſitis in ingreſſu monaſterii, de inualiditate huius matrimonii, de flagitiis per illud cõmiſſis, & de pœnis in taliter contrahentes cõſtitutis, angezogen worden iſt/bedarff keiner weytläufftigen wiederlegung/vnd fällt zwar von ſich ſelbſt/wann die rationes decidendi mit fleiß vnd darnebe auch dieſes erwogen wird/ quod nuſquam iure cautum ſit, mo-
26 nialis † poſt aſſumtum ordinem matrimonium cõtrahentis bona confiſcari poſſe: zugeſchweygen daß in Auguſtana confeſſione & ſcriptis modernorum Theologorum auß Gottes wort viel ein anderer Bericht de votis zubefinden/dann in iure Canonico ex ſolius Eccleſiæ auctoritate den Gewiſſen aufferleget werden wil. So iſt auch dieſem Beſchluß nit zuwieder
27 dz zuvorn angezeygt/quod bona illius † qui rem habet cum moniali, tradantur illi monaſterio, vbi morabatur ea monialis, quia obtinet in eo qui extra matrimoniũ cum moniali rem habet: & certe laudabile eſt præſertim hudiernis temporibus, in quib. aliqua monaſteria monialium, in quibuſdã ciuitatib. Italię,
28 ſunt tanq̃ lupanaria & proſtibula, & peiora † faciunt in ſimilib. religioſi, quã laici: q̃ vere maximum ſcel° & dedecus eſt, nedum facto ſed etiam relatu: Hippol. de Marſ. *in l. vnic. n. 56. C. de rapt. virg.* Præterea mitiur punitur monialis, quæ habuit rem cum aliquo, & tñ extrahitur de illo monaſterio, in quo erat, & cum omnib. ſuis bonis in alio monaſterio cauti° cuſtoditur, ne rurſus in eodẽ crimine reperiatur. *d. §. pœ. de ſanct. Epiſc.* ſcribentes, *in d. c. qui rapuerit. 27. q. 1.* welcher vnterſcheyd d' ſtraffen nit ohne vrſach alſo gehal-
29 ten wird/cum in maiori † culpa ſit maſculus q̃ ipſa fœ-
30 mina monialis, † q̃ ſemper ſtat recluſa in monaſterio, & non eſt in eius poteſtate ire ad inueniendum homines, ſecus eſt in marib. q̃ nõ ſunt recluſi in aliquo loco, ſed vadũt ad eorũ libitũ ad monaſteria, ad tentandum moniales, † q̃ ſæpius tentatę quandoq; 31
caduht Hipp. *d. in loco n. 57. 58.* vbi aliam etiã aſſignat mitioris pœnæ, in moniales conſtitutæ, rationem, q̃ ſc. à cõmuniter accident. b. moniales, modernis temporib. fiunt p vim & metum, & ſæpius percuſſiones, eis datas à parentib. fratrib. affinib. quando recuſant & contradicunt, & nolunt intrare religionem, & dicit hoc quondie occurrere hic & alibi, vt quando ſunt deformes, & corpore vitiatæ, vt claudę, vel monoculæ, vel quid ſimile patiuntur: vel quãdo earum pater eſt pauper, & laborat inopia, ita vt non poſſit amplam dotem dare filiæ: Tunc n. cum parua dote facit eam monialem per vim, quę in totum erat aliena à Monachatu & caſtitate, vnde talis, per vim, monacha effecta, ſi non in totum, ſaltem in aliqua parte eſt excuſata à tali delicto, magis quam maſculus non ſubditus alicui imperio, qui poteſt ad libitum ſuum vxorari, vel ire ad meretrices, relictis monialib. honeſte viuere in earum monaſteriis. Et vere credo, inquit *ibid.* Hippol *n. 59.* q̃ res eſſet iuſtiſſima, æquiſſima & ſanctiſſima, in foro fori & foro poli, quãdo aliqua monialis, q̃ coacta fuit in vita, à patre, matre, fratrib. vel affinib. intrare religionem, cõmittit inceſtũ, ſtuprum vel ſacrilegium, tunc p tali crimine punire crudeliter parentes, vel illos, qui eam Monachã fecerunt p vim, cum ſint cauſa † huius delicti cogendo 32
eas intrare religionem contra omnem earum voluntatem. Ex qua coactione & metu ſequitur alius effectus maximus, & perpetuo menti tenendus, videlic. qñ filia nõ tm̃ pp̃ter percuſſiones ſibi illatas à patre, vel ab aliquo alio, verum ẽt per metũ reuerentialem intrat religionẽ, q̃ tunc talis ingreſſus & tale matrimonium ſpirituale vitiatur: ita q̃ ſine p̃uaricatione poſſit deſeri & deponi. Hactenus Hippol. *ſup. citat. in loco vſq; ad n. 60.* incluſiue per multa iura quæ ad cõprobationẽ huius ſuæ ſententiæ allegat, ſo iſt auch dz jenige/wz hieroben de bonis Apoſtatarum puniendis angezogẽ worden/leichtlich abzulehnen. Nã teſte Bart. *in rub. C. de apoſtatis.* illa iura non proprie loquũtur de apoſtatis, quos nus cotidie appellamus apoſtatas, ſc. de egredientib. religionẽ, ſed loquitur de iis, qui fidẽ relinquunt, & omnino à Chriſtiana religione deſciſcunt, adeo vt ex Chriſtianis efficiantur Iudæi vel Ethnici, Bart. ſequitur Maſc. *concl. 112. n. 27. vol. 1. de prob.* Auß welchẽ vrſachẽ ich es eygentlich dafür halte/man werde an dieſem B. Hoffe/wañ ſich d' fall begeben vnd vielermeltẽ Cloſter Jungfraw etwz erblich heimkommen ſolte/zur confiſcation nit eylen/ſondn dieſelben ex alio capite angreyffen/vñ etwa dz Cloſter zu S. C. ſubornieren/od' fürſchützen/damit daſſelbe ſolches angefälls vnter dẽ ſchein/q̃ monaſterio bona monialium acquirãtur, ſich anmaſſete/welchs dañ in Rechtẽ viel ein beſſern beyfal hat/dãn jtzermelte cõfiſcation: ſintemal in den außdrücklich verſehẽ/q̃ moniales † ſuccedant ab 33
inteſtato parentib. fratrib. ſororib. & cognatis, ita tñ vt per eos monaſteriũ, in quo ſunt, huiuſmodi bona acquirat. *l. Deo nobis. §. hoc ẽt. verſ. ſin vero*, in nota gloſ. *in verb. parentũ C. de Epiſ & Cler.* gl. *§. nullam. verb. ingratos. auth. de S. Epiſc. col. 1. c. nõ liceat. 19 q. 3. c. in præſentia.* & ibi Can. *de prob. auth. ingreſſ. C. de ſacr. Eccleſ. c. quia ingredientib. 19. q. 3.* Monaſterium enim habetur † loco filii gl. 34
in auth. rogati. C. ad Treb. quæ iura in hanc ſententiam allegat Schurflius *conſil. 41. centur. 3.* & quud Monachus, ſi reliquerit ſuum monaſterium, & in aliud

io aliud ingrediatur, quaſcunque res tempore, quo monaſterium dereliquerit, habere videbitur, ad proprium monaſterium, in quo ab initio ingreſſus eſt, deuoluat, text. eſt in §. *ſi Monachus. auth. de ſanct. Epiſcop.* quod adeo verum eſt, vt Monachus tranſmittat hæreditatem aſcẽdentium non aditã ad monaſterium benefic. *l. vnic. C. qui ant. apert. tab. teſt. §. ſed hoc de præſcati.* vbi gl. & Ang. *auth. de ſanct. Epiſc.* Canon. *ſac. in præſentia. de probat.* cum aliis iurib. quæ allegat And. Gail. *lib. 2. pract. obſeru. cap. 131. nu. 11.* vnd ob wohl ſolche jetzo angezogene iura hierdurch abgelehnet werdẽ können / quod ea, vt etiam quælibet alia diſpoſitio, locũ habeant, rebus in eodem ſtatu permanentibus, non etiam cauſis rerum mutatis. *l. cum quis ſibi. de ſolut.* ibi, *tacite hæc conuentio ſtipulationi ineſſe videtur, ſi in eadem cauſa maneat:* cum multis aliis iuribus allegatis à Deciano *conſil. 95. concurro in ſententiam. numer. 5. 6. 7. 8.*
15 *volum. 2.* Quæ enim † de nouo emergunt, nouo indigent remedio, vt *ibi*, per eum: Geſtalt dann die Sachen mit dieſer Cloſter Jungfraw in dem Standt nicht mehr ſind / darinnen ſie anfänglich geweſen / ſie hat das Gelübde gebrochen / ſich in Stand der H. Ehe begeben / vnd verhofft in demſelben Stand Gott ſo wohl / ja auch beſſer angeneme dienſte zuerzeygen / als im Cloſter lebẽ: derowegẽ auch dz Cloſter ſich irer künfftigen angefälle nit anzunemen hat. Dieweil aber dennoch ein vnterſcheyd zu machẽ ſcheinet / inter eum qui monaſterio egreditur contra voluntatem Abbat. & eũ, qui eo expulſus, & licentiatus à monaſterio: ita vt ille ex ſucceſſione monaſterio acquirat, hic non item, Bald. *in l. fin. §. fin. n. 7. C. de Epiſc. & Cleric.* Der geweſenen Cloſter Jungfraw auch ſchwer fürfallen möchte / coram ſuſpecto iudice zu litigiren / vnd ich bey mir nit ermeſſen kan / wann ſich ein fall begebẽ / vnd der geweſenen Cloſter Jungfraw etwz zu oder anſterben / vnd dz Cloſter zu S. C. ſich an ſolch angefäll halten ſolte / wie man in prima inſtantia dieſen verdechtigen iudicẽ decliniren könte. Cum ſuſpicio perſonam quidem iudicis fugillet, iuriſdictionem vero iudicis non remoueat. Marian. Frec. *de ſubfeud. Baron. lib. 2. n. 37. fol. 238.* ſondern man würde müſſen gewertig ſein / vt, quemadmodũ tonitrua fulminib. præuia ſunt, etiamſi tardius exaudiantur: ita multa accuſationem, condemnatio iudicium hoc caſu antecedere poſſit, vnd dann am Käyſ. Cammergericht wiederumb zu recht bringen / wz bey dem priori & ordinario iudice wiederrechtlich fürgelauffen ſein möge / welches ohne verſäumnuß / vnkoſten / müh / arbeit vnd gefahr nit zugehen noch geſchehen kan. Als wolte nit zu wiederrahten ſein / das mann bey lebzeiten der Mutter auff mittel vnd wege bedacht were / wie ihr der geweſenen Cloſter Jungfraw gebührende antheil auß der iuriſdiction, da man ſich künfftiger Thätigkeit zubefahren hat / weg zu bringen / vnd an andere ſichere orth wiederumb / jedoch reſeruato omnino matri vſufructu ad vitam, anzulegen ſein möchte.

CONSILIVM XI.

Svmmaria.

1 *Electionis renunciatio ad laicorum terrorem facta ſubſiſtit.*
2 *Periurium Deum vltorem habere.*
3 *Vis iuramenti præſtiti quando maxima eſt.*
4 *Actus iuratus, iuri poſitiuo ſubeſſe non dicitur.*
5 *Iuramentum quando ſeruari debet.*
6 *Qui aliquid contra ius committit, auxilium iuris fruſtra implorat.*
7 *Iuramentum eſt iuris diuini.*
8 *Abſolutio à iuramento ad forum Eccleſiaſticum an tantum pertineat?*
9 *Incarceratus indebite contra incarcerantem ad omne damnum & intereſſe agere poteſt.*
10 *Verba, non vlciſci, vindicari, &c. in ſecuritatibus poſita, quomodo intelligantur.*
11 *Accuſatio eſt iudicii fundamentum.*
12 *Inſtrumenta alicui ablata, quando aduerſus auferentem plene probant.*
13 *Nomine inſtrumentorum accipimus id, quo cauſa inſtrui poteſt.*
14 *Nemo in propria cauſa iudex eſſe poteſt aut debet.*
15 *Difficilia adeo, vt à Principe ſint impetranda, pro impoſſibilibus haberi debent.*
16 *Impoſſibilium nulla eſt obligatio.*

DEI OPT. MAXIMI AVXILIO.

DEr Fall / darüber man einen Rathſchlag begehret / wird in drey Frag puncten getheylet.

Dieſe drey Fragen nun begehrter geſtalt / vermittelſt Göttlicher gnaden / zu reſoluiren / wil vonnöhten ſein / von der andern den anfang zu machen / auß vrſachen / weiln der Verſtrickte Diener vor ſeiner erledigũg einẽ leiblichen Eyd ſchweren müſſen / ſein erlittenes Gefängnuß / vñ jme darin zugefügte merckliche beſchwerung / weder mit noch ohne Recht zu eyffern vnd ſich zu verthedigen / ja ſich auch der Käyſ. abſolution à iuramento darinnen verziehen / hat er anderſt der Hafft erledigt ſein wollen / daß von der erſten vnd dritten Frag füglich nicht geredet werden kan / es ſey dann dieſe andere zuuorn erlediget / Nun hat es bey derſelben wol anfenglich diß anſehen / dieweyl der Verſtrickte diß falls zu GOtt einen leiblichen Eyd geſchworen / er ſey denſelben zu haltẽ ſchuldig / vnd könne darwieder mit ſeiner Klag nicht zugelaſſen werden / dieweyl die Geiſtlichen Recht / darnach man ſich in materia iuramentorum richten muß / teſte Alex. *conſ. 59. n. 7. vol. 1.* & Matth. de Afflict. *dec. 322. nu. 7.* beſtendiglich dahin ſchlieſſen / dz einem jeden Eyde / ſo ohne gefähr der Seelen heyl vnd ſeligkeit gehalten werden kan / in alle wege gelebt vñ nachgeſetzt werden ſolle / *c. cum contingat. de iureiur.* dergleichen mehr in groſſer anzahl auß den Geiſtlichen Rechten im fall der nohturfft allegirt werden könten. Vnd hat dieſe meynung auch in dem fall ſtat / darinnen einem an ſeiner Nahrung ſchaden zugefuegt worden iſt / dann derenthalben von einer ſolchen Eydsleiſtung nit abzuſpringen iſt. Innoc. *in d. c. cum contingat. & c. quemadmodum. de iureiur.* vbi dicit hoc verum eſſe, licet maxime de præiudicio rei familiaris agatur. Vnd ob wohl ſolche Text von den Eyden reden / die nicht vi noch dolo extorquiret werden / ſo hats dannoch eben dieſe Meynung / wann auch gleich ein Eydt durch trangſahl oder forcht were erzwungẽ worden / *c. ad aures. quod met. cauſ.* vbi renunciatio electionis † ad terrorem etiam 1
laicorum facta firma eſt, & ſubſiſtit, ſi interueniente iuramento facta ſit, dann die Geiſtliche Recht niemahls gern ad committendum periurium anleytung geben wollen / cum periurium † Deum habeat 2
vltorem *l. 2. C. de reb. cred.* & c. vtpote cuius præſentia à iurante contemnitur. *c. 1. de crim. falſ.* vnd iſt in dieſem gegenwertigem fall ſonderlich wol acht darauff zu geben / das der verſtrickte Diener / den jhme fürgelegten Vrfehden nit allein mit ſeinem leiblichen Eyd bekreftiget / ſondern auch darzu vermittelſt deſſelben ſich der

Käyſ.

Käyß abſolution à iuramento verſtehē hat/ darbey es
billig bleiben vnd bewenden ſol/ cum maxima ſit vis p̄-
3 ſtiti † iuramenti, adeo vt actus iuratus † non dicatur
4 ſubeſſe iuri poſitiuo. Alex. de Imol. *conſ. 27. n. 14. vol. 1.*
vbi multis exemplis demonſtrat, actum iuratum va-
lere, qui alias de iure nō valeret. Dieſem nach hat es
wol anfänglich dz anſehē/ es ſey mit diſem iuramēt ge-
ſchaffen wie es wolle/ dz dennoch dē verſtrickte Diener
keines weges zu rahtē ſey/ etwz darwider fürzunemen.

Deſſen allen aber vngeachtet/ ſchließ ich dahin das
jme vnbenommen/ nit allein wied den Herrn/ ſondern
auch wieder deſſen Rath rechtlich zu klagen / doch der
geſtalt vnd alſo/ das er von ſolcher gethanen Eydsley-
ſtung nit propria auctoritate abſpringe / ſondn ad fi-
nem curandi periurii & ad effectum agendi ſich zu-
uorn dauon abſoluirē laſſe. Dañ die Geiſtliche Recht
die Eyde gleichwol nit ſo gar p̄ciſe zu halten gebieten/
ſondn mit dieſer limitation. wo fern die abſolutiō dar-
uon nit erlanget wird / *c. ſi vero. c. verū. de iureiur* p̄ quos
5 tex. dicunt Dd. ſeruandum † eſſe iuramētum, quod
ſine interitu ſalutis æternæ ſeruari pōt, donec impe-
tretur abſolutio. *gl. in c. venerabilē in verb. venire.* & ibi
Ioan. de Im. *l. de elect* & idē Imol. *in c. cū contingat. de iu-
reiur.* bey dieſem puncte/ & circa petēdā abſolutionem,
wollen allerley vmſtend zuerwegen ſein/ als zu welcher
zeit. welcher geſtalt/ vñ bey welchē Richter ſolche abſo-
lution müſte gebeten vñ erlangt werdē / ſondlich aber/
weil dieſer Verſtrickter vnter anderē/ vermittelſt leibli-
chen Eyds / auch dieſes geſchworen/ dz er ſich keiner ab-
ſolution gebrauchē wolle/ ob im nit ſolcher Eyd p̄pter
renuntiationē abſolutionis mediante iuramento fa-
ctā, ſo weit vnd ſtarck im wege lige / dz er darmit/ vnd
mit ſeinē begehren de ſe abſ[illegible] luēdo p̄ſtito iuramēto
nit zugelaſſen werdē könne. Der zeit halbē iſt kein zwei-
fel/ dz die abſolution eher vñ zuuorn müſſe geſucht vnd
erlangt werdē/ dañ dem geſchwornen Vrfehd zu wied
gehandlet wird / Bald. *in l. 1. in fin. C. ſi aduerſus venditio.*
Salyc. *in l. fi. n. 4. C. de non. num. pec.* Dann da demſelben
ante impetratā abſolutionē zuwidergegē gehādlet wer-
den ſolte/ ſo könte dem jenigen/ der ſolchem Eyd etwas
zuwieder fürgenommen / die abſolution / vermög der
Recht/ nit mitgetheylt werden / cum fruſtra auxilium
6 iuris inuocet, qui cōtra ius † aliquid cōmittit. *l. auxi-
lium. in fin. de minor. c. quia fruſtra in princ. de vſur* hat ſich
demnach der Verſtrickte wol fürzuſehē / damit er vor
erlangter abſolution nit etwz dem geſchwornē vrſehde
zuwieder fürneme/ welches jme künfftig von dē Herrn
oder ſeinen Rähten / gleichſam hette er ein periurium
begangen/ mit warheit fürgeworffen werdē könte/ ſin-
temahl die Rechtsgelährten ein[illegible] dahin ſchlie-
ſen/ poſt periuriū incu[illegible] nec pe[illegible] poſſe ab
ſolutionē à iuramēto. Fed. de Se. *in cōſ. 100. in fi.* Der
modus petēdæ abſolutionis wird im Rechtē dgeſtalt
beſchriebē/ wann ſolche abſolutiō beſtendiglich gebetē /
vnd vō Rechtswegen mitgetheilt werdē ſolle/ dz deſſen
gnugſame vñ erhebliche vrſachē vorhandē ſein müſ-
ſen. Nun iſt bey mir gantz vñ gar kein zweiffel/ das der
Verſtrickte mit guter warheit ſagen vñ vō ſich ſchrei-
ben könne/ er habe dieſen Vrfehd nicht freywilliglich/
ſondn auß höchſter bedrangnuß/ als er in des Herren
groſſen vngnadē/ in gefänglicher hafft vñ alſo in gefar
leibs/ lebēs vñ Güter geweſen/ geſchworē/ vñ ſey alſo
darzu durch gewalt vnd bedrāhūg ärger Gefängnuß
gezwungē worden/ welchs eine gnugſame vrſach iſt/
darum̄ man die abſolutione a iuramento bitten kan.
Panorm. *in c. ad aures. nu. 8. ad fin. de his quæ vi metuſque
cauſ.* Ich wil es auch gäntzlich darfür halten/ es werde
dieſer beſchwerlicher zwang mit anſehlichē qualiteten/
dē iudici à quo petitur abſolutio, dgeſtalt beygebracht
werden könnē/ dz darauff ſolche abſolutiō erhaltē wer-
dē müge / dann ſonſten dieſelbe niemands mitgetheilt
werdē kan/ ja ſie iſt auch vnkreffig vnd nichtig/ wann
man einē citra graues cauſas vō einē geſchwornē Eyd
abſoluirē wolte/ *gl. in c. quanqu. verb. abſolui.* & ibi p̄lixe
Panor. *n. 8. de iureiur.* vbi dicit, ſine cauſa cōceſſam ab-
ſolutionē nullius eſſe momenti, adeo, vt ēt ſummus
Pontifex non poſſit ſine cauſa remittere vel relaxare
iuramentum, idem Panor. *in c. nobis tua nu. 4. ad fin. de
dec.* vbi aſſignat huius dicti talem rationem, quod vi-
delicet iuramētum † ſit iuris diuini, & per cōſequens, 7
neq̄ Papa quidem ſine cauſa remittere poſſit. So viel
den Richter belanget/ bey welchē ſolche abſolution ge-
ſucht vnd erlangt werdē muß / iſt d gemeine beſchluß d
Rechtsgelehrten dahin gerichtet/ dz dieſelbe nit bey der
Weltlichē/ ſondn der Geiſtlichen Obrigkeit/ als bey dē
Biſchoff des orths/ da ſolche iuramēta geſchworē/ er-
langet werdē müſſe/ cū n. abſolutio † a iuramēto per- 8
tineat ad forū Eccleſiaſticū, petenda eſt ab Epiſcopo
loci, vel ab eius ſuperiore, nempe Rom. Pontifice. *d.
c. ſi vero. & c. verum de iureiur* dieweil aber bey den refor-
mirten Kirchē nit herkom̄en / dz man ſolche vnd dgglei-
chen Sachen bey den Biſchoffen od dem Bapſt zu ſu-
chen pflege/ ſo wird auff ein and mittel gedacht werden
müſſen. welchs dē klagenden theil weniger beſchwerlich/
wie hierunter bey d andern frage fernere erinnerūg ge-
ſchehē ſol. Mitler zeit vnd an jtzo muß d Verſtrickte gute
achtung darauff geben / damit er ſich nit etwan zu weit
einlaſſe/ vnd die jme in d Verſtrickung abgetrungene
Vrfehde auff freyem fuß ratificire, dann ſolchs d Herr
vor ſich vnd jme zum beſten. vnd dem Verſtrickten zu
nachtheil/ künfftig anziehen möchte/ per id, q̄ habe-
tur *in l. 2. C. quod met. cauſ. & in c. ad id. de ſponſal* die letzte
circumſtantia ſo bey dieſem puncten zuerwegen iſt / iſt
wohl fleiſſig zu bedencken / dann darbey dieſe frag für-
läufft: Nach dem der Verſtrickte in ſeiner geſchwor-
nen Vrfehde/ ſich auch des beneficii abſolutionis
Eydlich verziehen hat / ob er ſich auch derſelben ſalua
conſcientia & ſine periurio gebrauchen könne / vnd
wird hierbey von den Rechtsgelährten dahin geſchloſ-
ſen/ quod abſolutio à iuramento contractus, in quo
fuit iuratū non petere abſolutionē à iuramento, ni-
hilominus peti poſſit, non obſtante iuramento: Je-
doch mit dieſer beſcheidenheit/ daß man anfenglich die
abſolution à ſecundo iuramento, quo fuit renuntia-
tum abſolutioni, ad effectum agendi begehre / auch
endlich dergleichen abſolutiō von dē erſten iuramento /
quo fuit iuratum, iniurias incarcerato illatas, neque
per viam iuris, neq; de facto vindicare, erlange / per
ea quæ allegat Thom. Gramm *conſ. 25.*

Wann man nū der abſolution halben richtig/ vnd
ſich nichts zubefahren hat das dieſer Vrfehd dē Ver-
ſtrickten ferner im wege liegen könne / ſo iſt als dann
die andere frag/ wie vnd welcher geſtalt der Verſtrick-
te ſich dero vorenthaltenen Rapulatur erwehren / ſein
Ehr defendiren/ vnd zu ordentlicher verfertigūg einer
Rechnung kommen müge: bey welcher anderen Fra-
gen zu præmittiren iſt / daß niemande / er ſey Edel
oder Vnedel in gefängliche Hafft genommen wer-
den ſol / auſſerhalb zweyer fäll / eines delicti oder be-
gangenen Miſſethat halben. vnd dann wegen bekant-
licher Schulden / die er zu bezahlen nit vermag/ darzu
gleichwol die Obrigkeit eher nit kom̄en kan/ niſi excuſ-
ſis omnib. reb. mob. & c. illius debitoris. Nu befinde ich
auß dieſem bericht keine miſſethat deren d Verſtrickte
beſchul-

beſchuldiget oder vberwieſen / viel weniger iſt er ſchul-
den halben eingezogen worden. Derowegen ich von
dieſer verſtrickung anderſt nicht reden noch iudiciren
kan / dann das dem verſtrickten dardurch gewalt vnd
vnrecht geſchehen ſey. In welchem fall [illegible] verſtrick-
ten / die heylſame verordnung der Recht die Handt
bent / vnd jhn mit ſeiner Klag wieder den jenigen / der
jhn gefänglich einziehen oder verſtricken laſſen / zuleſt /
9 ita vt incarceratus indebite † & iniuſte poſſit agere
contra incarcerantem, ad omne damnum & inter-
eſſe, per ea quæ allegat Schurff *conſ. 87. cent. 3.* vbi et-
10 iam confirmat quod verba † non vlciſci, vindicari, &c.
poſita in ſecuritatibus, & præſtationibus ab incar-
ceratis tempore liberationis datis, & ita in den Vhr-
fehden intelligantur de vindicta extraiudiciali & non
de vindicta, quæ fit per viam iuris, faciunt ea, quæ
habentur *in conſ. 11.* inter cōſilia variorum auctorum
tom. 3. an welchem orth außführlich deducirt wird /
daß man niemandt / ſonderlich in Bürgerlichen Sa-
chen gefänglich einziehen ſol / der mit Bürgen oder
ſonſten zu cautiren erbötig iſt / vnd daß ein ſolche Obrig-
keit / welche vngeachtet angebottener caution, jemand
mit ſolchem vngebührlichen Gefängnuß beſchweret /
actione iniuriarum belanget werden könne / welche
daſelbſt angezogene vnd dergleichen fundamenta nuhn
mehr künfftig da es von nöhten / dem Klagenden theil
zum beſten allegirt werden können. Vnd befinden ſich
dergleichen præiudicia mehr / daß Herren bey vnſern
zeiten mit jhren Dienern dergeſtalt vmbgangen / jnen
in jre Schreibſtuben einfall gethan / jre geheymte Sa-
chen herauß genommen / vnnd ſie hierüber gefänglich
eingezogen / welche fälle zum theil alſo vngeeyffert erſi-
tzen blieben / vnnd die Rach Gott befohlen worden iſt /
iuxta illud *Mihi vindictam ego retribuam.* Dieweil man
des Gegentheyls macht vnd gewalt geſchewet / auch
darfür gehalten / man könne doch contra potentio-
rem, innerhalb 10 oder 20. jahren die Sach nicht auß-
führen / vnd denſelben zum abtrag bringen / beuorauß
wann es zur execution kommen ſolte / darzu ſich nie-
mandt gern würde gebrauchen laſſen: Zum theil hat
mans darauff gewagt / die Fürſten Rechtlich belan-
get / die victori erhalten / vnd die Sachen ſo weyt ge-
bracht / daß man dem Klägenden parth / den gebetenen
vnd zuerkanten abtrag hat erſtatten müſſen: zum theil
haben die Fürſten jhre gebrauchte exceſs ſelbſt erkant /
vnd mit dem Klagenden theil mittel vnd wege getrof-
fen / dardurch ſie deſſelben loß worden ſind.

Dieſes wird der betrangte Diener bey ſich wohl er-
wegen vnd bedencken / was jme diß falls zuthun ſeye /
will er ſeine Sachen zu errettung ſeiner wolhergebrach-
ten ehren / wegen Weib vnd Kind / vnd der lieben p[illegible]
ſteritet, Rechtlich außführen / ſo iſt allberey angezey-
get daß er darzu füglich vnd wohl kommen kan. Es
ſtad aber gleichwohl bey dieſer andern ſo wol als auch
bey der erſten Fragen allerley vmbſtende zuerwegen /
welche der Klagen einverleybt / vnnd darauff ſchließ-
lich gebeten werden muß: alſo daß der Kläger jhme
auß dieſer beſchwerung entſtandene ſchaden als einer
fürnehmen Adels perſonen hoch gnug anſchlagen /
derſelben gebührlichen abtrag / beneben den Vnkoſtē /
vnd die entnommene Rapulatur, Brieff vñ Regeſter /
vnd was denſelben anhengig iſt / begehrē kan darvon
ein guter außführlicher Bericht / dem jenigen / der die
Klag ſtellen ſol zugefertigt werden muß dañ die Kla-
11 ge iſt das † fundament vnd iudicii, vnd wann dieſelbe
recht geſtellt / auch am beweiß kein mangel iſt / ſo hat
man ſich ex parte actoris nicht leicht eines abfelligen

Vrtheyls zubeſorgen. [illegible] nach der [illegible]
ge Kläger darauff bedacht ſein / wie er ſeine S[illegible]
ſo jhme auß dieſer Beſchwerung entſtanden / vnd das
er lieber viel tauſendt Gulden entrahten / dann d[illegible]
Schimpffs hette gewertig ſein wollen / dieweil e[illegible]
durch an ſeinem wolhergebrachten Adelich[illegible]
ſo trefflich verkleinert / anſchlage / die auff[illegible]wante
Vnkoſten zu Papier bringe / die jhme abgenommene
Regiſter / Brieffe vnd dergleichen / ſo viel müglich ſpe-
cificire darauß der Aduocatus [illegible] bericht nemmen
die Klag formire, vñ des abtrags halben [illegible]ch
bitten / auch in proceſſu cauſæ ferner [illegible] [illegible]n /
daß es ein zeitlang ſehr gebräuchlich geweſen / de[illegible]
nern in jre Häuſer zufallen / zuen jre geheymte Sachen
herauß zunehmen / vnnd ſich dergleichen Thätligkeit
zugebrauchen.

Es haben aber ſolche vnordentliche Proceß bey
verſtendigen Leuthen ein ſeltzames anſehen / vnnd im
Rechten ein ſchlechten beyfall / quid enim peri[illegible]
lius quam [illegible] [illegible] ex inopinato [illegible]gredi, [illegible]
fod. re. [illegible] omnia percontari & deſcribere [illegible]
enim d[illegible], ne vlla quidem eſſet ſecurities, ita a[illegible]
tio ad De[illegible] *in l. ſi pacto 14. C. de pact.* cui no[illegible]
morab. le illud [illegible] parlamenti Pariſienſis, [illegible]
ius ibi fit mentio, præſentaneum attulit ant[illegible]
tum.

Es hette auch billig von den F. Rähten be[illegible]acht
werden ſollen / wo ſern ſie jres Herrn halben von dem
Verſtrickten Rechnung begehren wolten. das ſie jme
ſeine Rapulatur vnnd andere Regiſter / darauß er die
Rechnung nehmen muß / billig hetten inhändig laſſen
ſollen / dieweil ſie aber ſolches eingeſtellet / ja viel mehr
das contrarium zu werck gericht / vnnd dem Ver-
ſtrickten ſeine Regiſter / vnd andere geheyme Sachen
abgenommen / vnnd jhme dieſelbe noch dieſe Stunde
vorenthalten / ſo wird man von dem Verſtrickten
nunmehr einige Rechnung zufordern ſchwerlich be-
fugt ſein / [illegible] en m[illegible] iure, [illegible] and[illegible] inſtru-
menta † a [illegible]antur [illegible], tunc p[illegible] probat[illegible] ad- 12
uerſus eu[illegible] q[illegible] abſtu[illegible] co[illegible] extra[illegible]
inſtrumen[illegible] non [illegible]. eum cutea abſtu[illegible] ita eſt
text[illegible] *in l.* [illegible] *poſſ.* [illegible] *e. C. de probat.* [illegible] ita te-
net B[illegible] *rum 2. & in* [illegible] *lect. num.* [illegible]. Ba[illegible]s
num 1. C. [illegible] *num. 1. & 3.* Idem Bartol. *in leg. ex qui-*
bu[illegible] num. [illegible] *num. 4 de* [illegible] vbi dicit, [illegible] &
militum [illegible] probare co[illegible] eum, qui [illegible] er-
tam [illegible] instrument, ſed tantum [illegible] b-
latio probetur, inſtrumentorum autem † no[illegible] 13
ac[illegible] id, quo cau[illegible] inſtrui poteſt, iuxta [illegible] *de*
inſtrum. cum ſimil. welchs ich darumb erinnern wollen /
damit der Verſtrickte wiſſen möge / daß der Beklagte
Herr ſeine Sachen durch dieſen einfall nicht [illegible]
mache. Wo aber vnd an welchem ort / auch [illegible] wel-
chem Richter die Klage anzuſtellen ſey / dar[illegible] will auch
nicht wenig gelegen ſein / fürnemblich wegen beſ[illegible] de-
rung der Sachen / dann an einem orth die iuſtitia
ſchleuniger dañ am andern befördert wird. Wo man
die Sachen am Käyſ. Cammergericht anbringe[illegible] ſo
kan damit ein anfang durch ein begehren p[illegible] a-
tione iuramenti ad effectum agendi gemacht we[illegible]
iuxta formam in ordinatione præ[illegible] n [illegible] *art.* 2[illegible].
24. Wann nun ſolches geſchicht ſo wird dem [illegible]ga n-
chenſt eher vnd zuuor [illegible] erkennet wird [illegible]
richt der Sachen geſchrieben / vnd wann d[illegible]
kompt / dem Kläger communi[illegible] da er d[illegible]n
probabiliter wiederlegen kan / ſo iſt an er[illegible]g d[illegible]
gebetenen citation kein mangel / wo aber nicht [illegible]
ſo

ſolte ſich auß ſolchem Bericht befinden / daß die Sa-
che peinlich / ſo läſt man es bey dem geſchwornẽ vrfeh-
de bleiben / vnd wird die Citation abgeſchlagen / teſte
Gailio *lib. 2. obſeruat.* 22. 23. 24. 25. wiewohl ich es gänz-
lich darfür halten wil / weil ſich dieſer mit dem Ver-
ſtrickten fürgenommener Proceß / ſo viel ich deſſen ex
ſpecie facti ad me tranſmiſſa, bericht habe / in keinen
Rechten verantworten läſt / es ſolle diß falls die ertheí-
lung der gebetenen relaxation nicht ſonderlich diffi-
cultiret werden. Hat man aber bedencken wegen viel-
leicht der ſachen / vnd daher nothwendig folgend ver-
zügerung derſelben am Cammergericht zu klagen / ſo
iſt dem Kläger vnbenommen / an Käyſerl. Hoff eine
Commiſſion außzubringẽ / wie vnlängſt in ebenmäſ-
ſigen fällen / E. W. contra B. vnd G. von K. contra
H. gethan / denen man es nu viel beſſer gemacht / dann
diß falls dem Verſtrickten geſchehen / vnd ſind beyde
Sachen noch anhängig / W Commiſſion iſt auff A.
vnd N. gerichtet / vnnd beruhet noch dieſe ſtunde auff
gütlicher handlung / darzu B. ſchlechten luſt hat vnd
deren wegen mit abſchreibung der Termin vnd ſon-
ſten / groſſe weytläufftigkeit verurſacht / dardurch die
Sache etliche jar aufgezogen worden. In des von K.
Sachen iſt W. Commiſſarius / vnnd ſind nunmehr
die beyderſeyts verführte Kundſchafften eröffnet /
möchte ſich auch vielleicht ſo lang damit nit verwey-
len / vnnd in kurtzem ein Endvrtheyl darinn ergehen.
Solte nun der Verſtrickte ſo viel Nachrichtung ha-
ben / daß ſein Gegentheyl zu keinem Vertrag zu brin-
gen ſein möchte / ſo were es rathſamer / die Commiſ-
ſion auff Rechtliche außübung / dann auff gütliche
vnterhandlung richten zulaſſen / damit die zeit durch
dieſelbe nicht vergeblich auffgehalten / vnd were ſo viel
deſto beſſer / wann mans dahin richten könte / daß dem
Delegato befohlen würde / die Partheyen vor ſich ver-
fahren / vnd jhre nothurfft vnd Klag / auch den Be-
weyß einbringen zulaſſen / nicht aber in der Sachen
zuerkennen / wie vnlängſt in cauſa des F. A. Cantze-
lers L. A. S. contra P. G. zu G. etzlicher Meynung
nach / der Stadt N. befohlen worden. Dann da ſol-
ches am Käyſerl. Hoffe zuerhalten were / ſo köndte der
Delegatus den Kläger nicht lang auffhalten / wie ge-
meiniglich geſchicht / wann ein geringer Standt mit
einem mächtigern zuthun hat / oder da der Commiſſa-
rius nicht leicht an das Endvrtheyl zubringen iſt / vnd
damit an ſich helt / weil er kan / damit er den partem
potentiorem nicht offendire, ſondern er müſte die
Acten / vnd was vor jhme einkommen / dem Delegan-
ti als diß falls der Käyſ. May. zuſchicken / dieſelbe wür-
den darüber erkennen / vnd were alſo d' Sachẽ ſchleu-
niger befürderung daſelbſt / dann bey dem Commiſſa-
rio zuhoffen: wie dann auch die Käyſ. Mayeſt. eben ſo
wohl macht hat diß iuramentum zu relaxiren, vnnd
dieſe geſcherffte Vrfehde zu caſſiren.

Bey der dritten Frage wollen allerley dubia mit
vnterlauffen / dañ ſol man dieſen F. Rath prodice an
geben / vñ jn beſchüldigen / er habe ſich durch Geſchenck
corrumpiren laſſen / wie dann in dem bericht gemeldet
wird / er habe diß negotium tractiret, reſolutiones vnd
decreta begriffen / ſo wird man zu weyt gehen / vñ dem
Herrn ſo viel einreumen / als wann derſelbe in dieſer
ſeiner eygnen Sachẽ hette Iudex ſein können / cum tñ
14 nemo † in ppria cauſa iudex eſſe poſſit. facit Decian.
in tract. crimin. part. 1. *libr.* 4. *c.* 42. Vrſius *lib.* 2. *deciſ.* 223.
So möchte es auch das anſehen haben / als wann der
Verſtrickte / der jn auß ſeiner Cuſtodi mit einer anſe-
henlichen Ketten verehret / vnd durch ſein Weib vnd
Kind / ſonſten verehren laſſen / jn als den iudicem da-
mit hette wollẽ corrumpiren, darzu auß dieſer Vrſa-
chen nit zurahten iſt / dieweyl nicht allein der Iudex, der
ſich corrumpiren läſt ſtraffwerdig iſt. Menoch. *de ar-
bitr. iud. caſu* 342. Thum. Grammat. *voto* 25. Vrſius *lib.*
1. *deciſ.* 113. Sondern es hat auch der jenige / der ſich
vnterſtehet den iudicem zu corrumpiren, ſeiner ſtraff
zugewarten / Menoch. *ead. loco caſu* 343.

Hierüber köndte ſich dieſer Raht damit entſchüldi-
gen, er hette dem Verſtrickten wohl dergleichen etwas
zugeſagt / vnd müglichen fleiß angewendet / aber ſeine
erledigung nit erhalten können / were demnach billig
für entſchüldigt zuhalten / vnnd möchte dieſes ſeines
fürwendens etlicher maſſen im Rechten ein beyfall
haben / cum promittens ſe aliquid curaturum & ef-
fecturum à tertio, ſi adhibet diligentiam eam, quam
poteſt, & debet, nihil tamen effectui reddit, non
teneatur, per ea, quæ allegat Schurffius *conſil.* 15. *cent.*
1. Hieronym. Laurentius *deciſion.* 113. Rotæ Auenio-
nenſis *num.* 3.

Er möchte auch für vnnd einwenden / dieſe erledi-
gung des Verſtrickten ſey nicht bey jhme / ſondern bey
ſeinem Herrn geſtanden / vnnd ſey jhme alſo ein vn-
müglich werck geweſen. Cum ea, quæ † adeo dif- 15
ficilia ſunt, vt à Principe impetranda ſint, pro im-
poſſibilibus in iure exiſtimari ſoleant, *leg. apud Iulia-
num.* §. *fin. de leg.* 1. At impoſſibilium † nulla eſt obli- 16
gatio. *l. imp. ſſibilium. de reg. iur.* Mit ſolchen vñ dergleí-
chen ſchutzwehren deren eine gleichwohl mehr als die
andere gelten möchte / wird dieſer Beklagte ohn allen
zweiffel auffgezogen kommen: Deme aber der Aduo-
catus cauſæ, der gebühr nach / wohl wird zubegegnen
wiſſen / vnnd wird ſich nit wohl leyden / jtzo den Herrn
zuerinnern / wie vnnd welcher geſtalt er einen ſolchen
vngetrewen Diener zu ſtraffen befuegt ſey / dann ſol-
ches heyſt in Rechten opponere vel excipere de iure
tertii, damit regulariter niemands gehöret wird / wie-
wohl ohne daß nicht zu zweiffeln iſt / wann zu dieſem
Raht Gerichtlich geklaget werden / der H. auch ſolche
Sachen in erfahrung bringen ſolte / wie es dann in
geheym nicht zugehen kan / es möchte jhme zu ſchlech-
ten Gnaden gereichen. Derowegen der näheſte weg
ſein möchte / da man mit dem Beweyß gefaſt / daß
mann die Klag auff die condictionem cauſa data,
cauſa non ſecuta, wieder dieſen Raht hette angeſtel-
let / *tot. tit. ff. & C. de condict. cauſ. dat.* Dergeſtalt vnd al-
ſo / nach dem dieſer Raht dem Verſtrickten mit groſ-
ſer betheurung vnd vermaledeyung / verſprochen vnd
zugeſagt / inen ledig zu machen / auch darauff von jme
vnd ſeinem Weib vnd Kinde / zwey ſtattliche güldene
Ketten / zwey Silberne trinck Geſchirr / vnd 100. Kö-
nigſche Thaler / zu dem ende / vnd auß dieſer vnnd kei-
ner andern Vrſachen / angenommen / ſolches aber
nicht allein nicht gethan / ſondern auch das contra-
rium, nemblich des Verſtrickten längere Gefängli-
che enthaltung erpracticiret.

Daß er derowegen ſolches was er der geſtalt vnnd
mit vnehrn ein vnnd angenommen / mit gleichen vn-
ehrn von ſich vnd dem Kläger wiederumb zuzuſtellen
ſchuldig ſey / wie dann der Aduocatus cauſæ ſolch
Klag Libell wol wird zuſtellẽ wiſſen. Mit dieſer Klag /
welche in æquitate naturali fundirt iſt / ſolte man mei-
nes verhoffens können fortkommen. Dann dieweyl
der Kläger dem Beklagten daß ſeine der geſtalt gege-
ben / damit er ſeine erledigung procuriren ſolte /
welches er auch zuthun zugeſagt / vnnd darauff
dieſe Verehrung angenommen / ſo iſt warlich nicht

 vnbil-

vnbillig / daß er ſolches zu werck richte / oder das jenige / was er zu ſolchem endt empfangen / wieder gebe. Ita Welenbecius *in paratit. dict. tit.* vbi: *Cum tibi dederim*, inquit, *rem meam propter cauſam, vt aliquid facias, certè ex æquitate naturali obligatus es, vt aut impleas cauſam, cuius reſpectu tibi dedi, aut ſi nolis, mihi reddas, quod propter cauſam accepiſti, ne re mea iniuſtè contra voluntatem meam locupletere: Quæ ex æquitatis obligatione datur mihi iure ciuili condictio, id eſt, repetitio cauſa, id eſt, ob cauſam dati, cauſa non ſecuta, ſi videlicet non ſtes conuentioni.* Eher vnnd zuvorn aber dieſe Klag angeſtellet wird / iſt hoch vonnöhten / daß man ſich mit einem guten beſtendigen Beweiß gefaſt mache / damit man ob defectum probationis nicht etwan der Sachen verluſtig werde. Dann Hoffleuthe / wann ſie ſich der geſtalt corrumpiren laſſen / ſolches in müglicher ſtill vnd geheym zu halten pflegen / vnnd dieweyl der Kläger / wie dann auch ſein Weib vnd Kind deßfalls zu Zeugen nit zugelaſſen werden kan / ſo muß man auff andere Perſonen bedacht ſein / durch welche des Klagers intent erwieſen werden köndte.

CONSILIVM XII.

SVMMARIA.

1 *Veritas ab omnibus amari debet.*
2 *Veritas dicitur mater & baſis iuſtitiæ.*
3 *Iuſtitia nulla virtute eſt præclarior.*
4 *Reſpublica creditrix cunctis chirographariis creditoribus præferri debet.*
5 *Verba vbi clara ſunt, ibi aduocatorum cauillationes ceſſare debent.*
6 *Pecunia debitori Reſpubl. à curatore non remitti poteſt.*
7 *Reſpublica iure minorum vti ſolet.*
8 *Pia cauſa quænam dicitur.*
9 *Vtilitas publica contractibus priuatorum præferri debet.*
10 *Debitores Rerumpubl. ad honores inuitari non poſſunt, & cur.*
11 *Ciuitates quœquam loco priuatorum habentur.*
12 *Ciuitas quando non habet priuilegium tacitæ hypothecæ in bonis contrahentium.*
13 *Ciuitas in quibus à fiſco differt.*
14 *Ciuitas Romana ſola propriè dicitur, & eſt Reſpublica.*
15 *Fauoribus vſq; adeo indulgendum non eſt, vt iniuria fiat cæteris.*
16 *Ciuitas ex vniuerſis tanquam ſuis partibus conſtat.*
17 *Particularibus rectè diſpoſitis, diſponitur quoq; rectè vniuerſum totum.*
18 *Argumentum à pacto ad ſtatuta in iure validiſſimum.*

DEI OPT. MAXIMI AVXILIO.

DEr Fall darüber mein Rechtlich bedencken begehret wird / verhelt ſich folgender geſtalt.

Herr W. S. S. F. Seligen Erben / vnd die mitverwandten des E. F. S. handels / ſo wohl als auch die Herrn im H. A. W vnnd die mitverwandten des S. handels / haben einem Meſſing Händler zu N. mit namen S. S. zu vnterſchiedlichen mahlen etzliche Kupffer verkaufft / darüber erwehnter S. zuvorn vnd ehe er dieſelben bezahlet / verſtorben. Dieweyl ſich aber nach ſeinem Todt allerley beſchwerungen befunden / in deme die Fraw jr eingebracht gut / zuvorn hinweg genommen / vnnd das vbrige zu bezahlung der Gläubiger ſchwerlich / oder je zum wenigſten auff lange zahl termin reichen wil / als hat der H. S zu den bereiteſten vnd gewiſſen zugegriffen, vnd wil die andern Gläubiger zu den vbrigẽ allein ex hoc capite weiſen daß die Kupffer / ſo er dem S in obermelteer Geſellſchafft nahmen / verkaufft / nit der Geſellſchafft / ſondern einem Ehrbarn Rath vnd der Statt N. zuſtendig geweſen welche vor allen andern Gläubigern hierinnen den vorzug haben müſte. Darumb aber der S. Geſellſchaffe verwandten auß dieſer vrſachen nit willigen können / daß ſolche des Raths forderung / ſo wohl als jre Schulden von Kauffmans Händlen herrühret. In welchen wohlermelter Rath dergeſtalt mit priuileg. ret ſey daß er darmit allen anderen Glaubigern vorgehen könne. Sondern ſey vielmehr ſchuldig ſich ſolcher Kupffer Schulden halben / beneben andern Gläubigern zugleich einzulaſſen / vnd ſich alſo pro rata bezahlt zu machen. Wird derohalben gefragt / ob zuvorn vnd wohlermeltes Rahts fürwenden dermaſſen geſchaffen / daß er ſich in dieſen Schulden einer ſolchen prioritet vor allen andern Gläubigern / mit grund vnd beſtandt anzumaſſen ob / ob nit vielmehr die G. Geſellſchafft befuegt / ſolche des Rahts angemaßte prioritet zu wiederfechten / vnd ob nit dieſe Sachen mit beyfall der Rechten dahin gerichtet werden könne / daß wolermelter Rath beneben jnen vnd andern Gläubigern vmbtretten / vnd ſich alſo zugleich ein jeden pro rata bezahlet machen laſſen müſſe.

Ob mir nun wohl auß allerhand erheblichen vrſachen faſt bedencklichen fürfällen / wieder wohlermelten Raht der Stadt N. zurahten / dieweyl aber dennoch die H. Conſulenten mehr nit / dañ deſſen ſie im Rechten einen guten beyfall / vnd alſo im grunde der warheit bericht zu ſein begehren / alſo bekenne ich mich auch ſchuldig jnen dieſelbe hiermit zueröffnẽ. Cum veritas ab † omnibus in primis vero à Iureconſultis amanda 1
ſit. l. *cum ita. de cond & demonſtr. l vnic. C de dedit. libert. toll.* cum ſimilibus allegatis per Cagnol. *in l vnic. § fin. nu. 18 ff. ſi quis ius dicenti non obtemp.* & merito quidem, cum ſit mater † imo baſis & fundamentum iuſtitiæ, 2
qua virtute nulla præclarior. Crauet. *conſ. nu. 27.* vt proinde minime videatur mirandum, quod veritati omnia † cedere, manumq; dare cogantur *c. verita* 3
te 8. diſtinct. Hinc præclare Thomas Grammat. *voto 32 num. 10.* Magnus eſt Cæſar, ſed maior ratio & veritas.

So viel nun die Hauptfrage belanget / leſt ſichs anfänglich darfür anſehen / als wañ wolermeltes Rahts Schulden / ohne vnterſchied / wo ſie herrühren / für allen andern S. Gläubigern nothwendig bezahlt werden müſſen.

Dann erſtlichen iſt vnlaugbar / daß die andern Gläubiger mehr nit ſind / als bloſſe chirographarii, welche irem Schuldtman getrawet / vnd ſich hierüber mit verſicherung oder dergleichen nit verſehen laſſen. Nun vermögen aber die Recht / quod Reſpublica † 4
creditrix omnibus chirographariis creditorib. præferatur, *l. bonis. 22. ff. de priuileg. creditor.* vnd weyl dann nun keiner vnter den andern angegebenen Gläubigern eine expreſſam, oder tacitam hypothecam hat / ſondern alle zugleich nudi chirographarii ſind. So wil auch ſchließlich folgen / daß vielvnd wolermelter Rath dieſelbẽ / als chirographarios, mit ſeiner ſchuldtforderung billig vorgezogen werde / iũ verba allegatæ legis

legis admodum ſine illuſtria & clara, quæ non de-
bent ſubiici quæſtionibus, Decian. *conſil. 39. qua facti*
5 *ſpecie. nu. 82. vol. 2.* & vbi verba ſunt clara † ibi debent
ceſſare cauillationes Aduocatorum, Menoch. *conſil.*
157. propoſita. nu. 19. vol. 2.

Sonſten vnd da dieſer fall im Rechten mit ſo kla-
ren vnd deutlichen worten nit decidiret were / hette
es ſo viel deſto weniger bedencken auff eine andere vnd
zwar wiederwertige meynung zuſchlieſſen / cum non
cenſeatur delinquere is, qui in dubiis quæſtionibus
contra fiſcum facile reſponderit. *l. non puto. 11. de iur.*
fiſc. Müſten alſo die Herren Conſulenten das nachſe-
hen haben / vnd vielermeltem Rath den begehrten vor-
zug oder die prioritet nothwendig gönnen / bevorauß /
dieweyln es ſich keines weges verantworten läſſet / ge-
meiner Stadt zu nachtheil ein ſolche Summa Gel-
des im Stiche zu laſſen, vnd nit einzubringen / neque
6 enim debitori Reipublicæ † à curatore remitti pe-
cuniæ poſſunt, & cum Philippentib. remiſſæ eſſent,
inte reuocatæ ſunt. *l. Imperatores. 37 ff de pact.*

Vor das andere: So wird auch allhier nicht vn-
billig bewogen fauor Reipublicæ, quam veluti pu-
pillam iuuare debemus, vt inquit Imperator *in leg.*
Rempublicam. C. de iure Reipub. lib. 11. l. Reſpublica. 4. C. qui-
7 *bus ex cauſis maior.* vbi Reſpublica † minorum iure v-
ti ſolet: ideoq; auxil ũ reſtitutionis implorare põt,
cum aliis, quæ allegat Menoch. *conſ 2. nu 334. lib. 1.*

Wie nun die Vnmündigen im Rechten allerley
begnadungen vnd vorzug haben / *l. ex facto. 52. ff de pecul.*
vbi pupilli priorem cauſam, quam cęterorum credi-
torum ſerui habendam reſcriptum eſt. Alſo vñ zwar
vielmehr ſollen ſich Städte vnd dergleichen derſelben
zuerfrewen haben / cum Reſpublica extra ordinẽ iu-
uanda ſit. *d. l. Rempublicam.* ſecus in pupillo, quem ex-
tra ordinem non iuuandũ eſſe, reſponſum eſt, pręſer
tim ſi nouum beneficium cum alterius iactura pera
tur. *l. ſed cum ab herede. 12 ff ad Trebell.* Darbey dañ auch
in achtung zunehmen iſt / das ſolches alles gemeinem
nutz zum beſten gereichet / vnd ad inſtar piarum cauſa-
rum im Rechten priuilegiret iſt / cũ pium vel pia cau-
8 ſa † dicatur omne id, quod fit publicæ vtilitatis gra-
tia. Quemadmodum ſcribit Tiraq. *in præfat. tract. de*
priuileg. pia cauſa circa fi. vbi ad hoc allegat Paulum de
Caſtr. *conſ. 194. viſo puncto. collat. 2. verſ pro hoc etiam. libr.*
2. per text. *in l. 1. §. fin. C. de caduc. tollend. & l. ad inſtructio-*
nem. C. de ſacroſanct. Eccleſ.

Darauß abermahls erfolgen wolte / daß vielermel-
ter Rath / hierin einen ſonderlichen vorzug habe / wel-
ches dann auß erheblichen vrſachen alſo zu Recht ver-
ſehen iſt / cum enim Reipubl. multi ſint ſumtus fa-
ciendi in ædificiis publicis extruendis, vt ſunt mœ-
nia, compita, templa, fora, curiæ, aut iis, quæ iam ex-
ſtructa ſunt, ſartis tectis conſeruandis & mille aliis:
prudenter cõſtitutum eſt, vt quoquo modo ſuæ Rei-
pub. facultates integrę conſeruentur: vnde ſua cum
fiſco, cum ærario cõſtituta ſunt priuilegia, vt ſcil. eo-
rum qui cenſentur bona, vice pignorum tributis ob
ligata ſint. *l. 1. C. in quib. cauſ. pig. tac. cõtrah. l. 2. C. d. tit.* vbi
bona contrahentis cum fiſco, tacite obligata ſunt.
Vnd were dergeſtalt ohne zweyffel hierinnen gemei-
9 ner nutz vor andern zubefordern / cum vtilitas † pu-
blica præferenda ſit priuatorum contractibus. *l. vti-*
litas. 3. C. de primipilo. auth. Res quæ ſubiacent. C. commun.
de legat. vbi ea, quæ communiter omnibus proſunt,
his, quæ ſpecialiter quibuſdam vtilia ſunt, præpo-
nuntur, facit *l. ita vulneratus. 51 ff. ad l. Aquil.* vbi multa
in iure ciuili, contra rationem diſputandi, pro vtili-
tate communi recepta eſſe, innumerabilibus re-
bus probatur, & propter publicam vtilitatem ſtri-
ctam rationem relinquimus. *l. ſunt perſonæ. 43. & ibi Apo-*
ſtilla. ff de relig. & ſumt. funer. Hinc dicitur publica iura
eſſe præcipua. *l. 1. ff ſolut. matrim. c. bona. de poſtulat. præ-*
lat. l. fin. C. de ſacroſ. Eccleſ.

Daß alſo ſolche Schulden vnd deroſelben prærо-
gatiuę im Rechten einen groſſen beyfall haben / daher
dann auch vor das dritte löblich vnd wohl verſehen /
quod debitores † Rerumpublicarum ad honores 10
inuitati non poſſint, niſi prius in id, quod debetur
Reipubl. ſatisfecerint. *leg. reſcripto. 6. §. debitores. ff. de*
mun. & hon. l. 1. C. de debitor. ciuitat.

Aber deſſen allen vngeachtet / halte ich es eygentlich
darfür / dz der Rath zu N nit befuegt / ſich einiges vor-
zugs vor dẽ andern S. Gläubigern anzumaſſen / vnd
ſolches auß folgendẽ vrſachen. Dann ob wol nit ohne
dz in gewiſſen fällen die Rähte in Städten für andern
Gläubigern billig bezahlet werdẽ / als da etliche ſchul-
den ratione adminiſtrationis vorhanden / quo caſu
dubium nõ eſt, quin eo nomine Senatus habeat ta-
citam hypothecã in bonis adminiſtratorum. *l. fin. C.*
quo quiſq; ordin. conuen. lib. 11. quem ita declarat & intel-
ligit Alex. *in l. 1. § ſi heres. ad fin ff. ad Trebell.* Et notat
Anto. Neguzan. *in tract. de pignor. & hypoth. in 4. mem-*
bro 2 part nu. 119. Item Decian. *conſ. 37. vt primo quæſtio-*
nem. n 5. vol. 2. Item / wegen Schoß / Steur / rc. adeoq;
propter publicas penſitationes ſenatui debitas, &
nondum ſolutas, cuiuſmodi ſunt collectæ, tributa, &
omnes omnino ſolutiones Reipublicæ annuatim
vel alias faciendæ. *l. 1. vbi gloſſ & Dd. Cod. in quibus cauſ.*
pig. tac. contrah. & Iaſon *in l. apud Iulianum. 40. §. heres. n.*
5 de legat. 1. cum ſimilibus allegat. per Neguz. *præd. in*
loco nu. 125. licet Schurff. *conſ. 83. cent. 2. nu. 8.* & Iaſ. ſibi
contrarius *in §. fuerat. nu. 71. & 72. Inſt. de act.* in aliam
ſententiam inclinent, quorum opinio vſu non ſer-
uatur, ſed potius tota die pronunciatur Rempubli-
cam ratione annuorum tributorum præferri, in iis
rebus, de quib. ſi lui debent, quia ſc. ſunt onus reale,
& ſequuntur poſſeſſorem. *l. Imperatores. 7. ff de publican.*
Neguz. *d. l. in loco.* Matth. de Afflict. *deciſ. 95.*

So hat es doch viel ein andere gelegenheit mit denen
Schulden / welche ex contractu mutui, aut quodam
alio cum debitorib. celebrato herrühren / de quibus
expreſſe diſponitur, ꝙ cauſa Reipublicæ, ſi neq; be-
neficio ſibi conceſſo, id ius nacta eſt, neq; ſpecialiter
in obligatione pignorus ſibi ꝓſpexit, nõ ſit ſeparata à
cæteris creditoribus perſonalem actionem haben-
tib. text. eſt *in l. 2. C. de iur. Reipubl. lib. 11.* vnde dixit IC.
quod ciuitates † loco priuatorum habeantur. *l. eum* 11
qui vectigal. 16. de verb ſign & in ſpecie ꝙ ciuitas † nun 12
habeat priuilegium tacitæ hypothecę, in bonis eorũ
cum quib. cõtrahit, niſi hoc capiatur à ſtatuto, &
ꝙ in hoc ciuitas † differat à fiſco, text. eſt expreſſus *in* 13
l ſimile priuilegiũ. 10 ff ad municip. ac notat ibid. gl. & eſt
gl. *in leg. 2. verb. obligari.* & ibid. Bald. *C. in quib. cauſ pign.*
vel hypoth. tac. contrah. ac ſcribit Iaſ. *in § fuerat. n 71. Inſt.*
de act. Dieweyl dann zuvorn vnd wolermeltes Rahts
Schuldẽ nit zwar von Schoß / Steur od' dergleichen /
ſondern ex certo quodã cõtractu herrührẽ / ſo wil auch
notwẽdig dahin zuſchlieſſen ſein / dz ſie ſich hierin keiner
hypotheca od' ſondern gerechtigkeit anzumaſſen haben.

Dieſem iſt nun nit zuwider / wz zuvorn pro ratione
dubitandi angezogẽ wordẽ. Dañ erſtlich d' text *in d. al-*
legata l. bonu. de priuil cred. von ſolchen Rebuspublicis
nit zuverſtehen iſt. Nã Bart. *in l. 2. C. de iur. Reipub. lib. 11.*
intelligit iſtum text. in ciuitate Romana *per d. l. ſimile.*

ad municipal. cum interim quælibet Reſpubl. excepta ciuitate Romana, ſit loco priuati. *l. item veniunt. 22. § in priuatorum. de petit. hæred. d. l. eum qui vectigal. de*
14 *verb. ſignif.* quippe quæ ſola proprie † eſt Reſpublica, cæteræ improprie. Speculat. *tit. de reſtitut. in integr. ſub rubr. qui & quando poſſit in integrum reſtit. col. 6. verſicul. Idem quoq́ue iure eſt.* cum multis aliis quæ allegat Cephal. *conſ. 615. etſi quandoq́ue, nu. 72 73. 74. lib. 5.*

So thut auch gleicher geſtalt nichts zur Sache / was zum andern de fauore Reipublicæ angezogen worden iſt / dann ſolcher fauor in tertii præiudicium nicht zu extendiren iſt.

15 Neque enim fauoribus † vſque adeo indulgendum eſt, vt cæteris fiat iniuria. *c. ex tenore de for. compet.* Bald. *conſil. 5. quæritur vtrum vidua. in princip. numer. 1. libr. 1.*

Sondern es wird auch gemeine Bürgerſchafft hierinnen nicht vnbillig in acht genommen / damit jhnen zur vngebühr nichts entzogen werde / nam ciui-
16 tas † conſtat ex vniuerſis, tanquam ex ſuis partibus, & proinde conſeruatione vniuerſorum ipſa videtur conſeruari ciuitas. *l. ſi. ut. §. 1. quod cuiuſq́ue vniuerſ. nom. & in l. 1. in fin. de colleg. & corp. illicit.* & particulari-
17 bus † recte diſpoſitis, recte diſponitur vniuerſum totum. *§. fin. Inſt. de his qui ſunt ſui vel alien. iur.* Wie dann auch die verordnung / welche in gewiſſen Fällen den Rebuſpublicis die prioritet, zu einbringung jrer Schulden vergönnet / reſpectu reliquorum creditorum odioſa iſt / quippe quę inæqualitatem continet, Crauet. *conſil. 173. in contractu ſocietatis. numer 2.* Were demnach vnbillig / da dieſelbe jhnen den andern Gläubigern zu nachtheyl ſo weyt extendiret werden ſolte. Gleicher geſtalt iſt dieſer letzten meynung nicht zu wieder / was ex *l. reſcripto. § debitores. de mun. & hon.* zum dritten allegiret worden iſt: quia illa iura de iis debitis loquuntur, quæ debentur ratione adminiſtratæ Reipublicæ. Darauß dann ſchließlichen erfolgt / dieweyln allhier S. ja auch deſſelben halber der Rath zu N. vnnd die G. geſellſchafft / für mehr nicht als pro nudis chirographariis zu achtẽ / daß ſie demnach pro rata concurriren ein jeder nach antheyl ſeiner Schulden / nam in eiuſmodi caſibus ſimplices chirographarii vocantur in tributum pro rata, non conſiderata in his temporis diuerſitate. Benuenut. Stracha *in tract. de decoctoribus § poſtquam dixi Baldo. nu.* 16. vbi aſſignat huius rei rationem. Es were dann ſache / daß zu N. ein ſtatutum verhanden / vnnd mit vorbewuſt vnd bewilligung gemeiner Bürgerſchafft daſelbſten gemacht vnd publiciret worden / des Inhalts: Daß des Rahts Schulden daſelbſten vor allen andern Schulden / ohne vnterſchiedt / bezahlt werden ſollen. Auff welchem fall demſelben nicht vnbillich müſte nachgangen werden. Cum ſtatutum poſſit dare hypothecam creditori, licet de ea conuentum non ſit, & facere, quod aliis creditoribus præferatur, per multa quæ allegat Decian. *in conſil. 109. num. 36. volum. 1.* vnd hette auff dieſen fall ein ſolch ſtatutum eben die wirckung / als wann die Bürgerſchafft zu N in ſolche des Rahts prærogatiuam vnd priuilegium außdrücklich conſentiret, vnd alſo pa-
18 ciſciret hette. Cum bonum ſit argumentum † à pactis ad ſtatuta. *l. fin. Cod. de fideiuſſor.* Accurſ. *in rubric. titul. C de decret. decur.* late Menoch. *in conſil. 4. ambigitur in hac conſultatione. numer. 32 libr. 1.* & ita in terminis argumentatur Henning. Gœden *in conſ. 3. de iur. ciuitatu. nu. 9. folio 91.*

CONSILIVM XIII.

SVMMARIA.

1 *Dos viro data à muliere, ſoluto matrimonio, per viri mortem, ad ipſam redire debet.*
2 *Donatio propter nuptias, quæ datur vxori à viro, ad eum redit.*
3 *Res vt in dotem data, ita ex dote comparata, ſunt dotales.*
4 *Res ex pecunia militis empta, ſpeciali fauore à milite vindicari poteſt.*
5 *Feudi ſucceſſor tenetur ad exſoluendum æs alienum conflatum.*
6 *Dos conſtante matrimonio permutari poteſt.*
7 *Æquitas in cauſa dotis multum conſiderari debet.*
8 *Pretium ſuccedit loco rei, non tamen vice verſa.*
9 *Non entis nullæ ſunt qualitates. num. 17.*
10 *Qualitas non eſt ſine ſubiecto.*
11 *Motus abſq́ue termino eſſe nequit.*
12 *Acceſſorium ſine principali eſſe non poteſt.*
13 *Paria ſunt, quid non eſſe, & non apparere.*
14 *Æquitas ſcripta rigori iuris præferri debet.*
15 *Melioramenta & expenſæ à quo peti debent.*
16 *Melioramenta non præſumuntur, ſed ſunt difficilia probatu.*
18 *Dotalitium promiſſum, ab vxore peti non poteſt.*
19 *Dos & donatio propter nuptias paribus paſſibus ambulant.*
20 *Dos in feudo regulariter conſtitui non poteſt.*
21 *Alienatione prohibita, donatio quoque prohibita cenſetur.*
22 *Vaſallus abſq́ue domini conſenſu ſeruitutem conſtituere nequit.*
23 *In inueſtitura ſi quis non nominatur, is pro omiſſo haberi debet.*
24 *Perſona in contractu expreſſe non vocata, nunquam ſubintelligitur.*
25 *Is ſcriptura non iuuatur, cuius in eadem nulla fit mentio.*
26 *Scriptura quod non cantat, nec nos cantare debemus.*
27 *Inſtrumenta ſunt ſtricti iuris.*
28 *Feudum quando rurſus ad dominum directum deuoluitur.*
29 *Negligentium deſidia à lege punitur.*
30 *Ei imputandum, qui cum quid facile obtinere poſſit, petere non curauit.*
31 *Negligentia alicuius, alteri damnoſa eſſe non debet.*
32 *Quilibet voluntatem ſuam diſpoſitioni & voluntati mariti conformare velle cenſetur.*
33 *Donationis propter nuptias fauor tantus non eſt quantus eſt dotis.*
34 *Dotis cauſa non modo eſt fauorabilis, ſed & priuilegiata. num. 35.*
36 *Donatio propter nuptias dotem præſupponit.*
37 *Dos matrimonium neceſſario præſupponit.*
38 *Abſq́ue matrimonio dos conſiſtere nequit.*
39 *Doctoribus illuſtribus de conſuetudine atteſtantibus credi debet.*
40 *In qualibet arte peritis fides adhiberi ſolet.*
41 *Mulierum ſecreta ſaltem à medicis iudicari debent.*
42 *Dos ipſo iure data, donationem propter nuptias meretur.*

DEI OPT. MAXIMI AVXILIO.

ER Fall darauff mein Rechtlich beden-
cken begehret wird / verhelt ſich folgender
geſtalt.
Es iſt vnlengſt M. von B zu W. ohne
einige Leibes Lehens Erbē oder mitbelehn-
ten verſtorben/ vnd ſein Weib/ Fraw Vrſula, gebohr-
ne K. an einem / vnd dann das Rittergut W am an-
dern theyl / hinder ſich verlaſſen / deſſen ſich nunmehr
nach geſchehenem fall / der Durchleuchtige Hochge-
bohrne Fürſt vnd H. H. W. H. Z. S. ꝛc. als eines ver-
fallnen Lehenſtücks angenommē / vnd daſſelbe einem
vom Adel S. F. G. Cammer Juncker geſchenckt / auch
der Witwen / welche darauff mit S. F. G. contens nit
bleibdinget / durch derſelben Amptſchöſſer zu ꝛ anzey-
gen laſſen / ſich ſolches Lehenguts hinfort zuenthalten /
vnd daſſelbe zu reumen / nach inhalt des mit numer. t.
ſignirten F beſehlchs / vñ ob wohlnerwehnte Wittib /
mit anziehung jhres iuris retentionis ſich deſſen ver-
wäygert / vnd dafür gebeten / ſo ſind doch die Vnder-
thanen vō dem Schöſſer in die Amptspflicht genom-
men worden / damit aber die Witwe auß dieſer Vrſa-
chen nicht kan friedlich ſein / daß nicht allein / vermög
der mir zugeſchickten vnd mit litera A. notirten Ehe-
beredung / die verſicherung jres Leibgedings vnnd ge-
genvermächtnuß generaliter auff alles das jenige we[illegible]
jhr Juncker an Lehen oder Erbe künfftig bekommen
möchte / gerichtet iſt / ſondern auch daß ſie jhrem ver-
ſtorben Junckern 4000. Gülden in do[illegible] zugebracht
hat / damit das Rittergut W. ohn einig zuthun oder
zuſchieſſung gemeltes jres Junckern / [illegible] beſag des
mit litera B. ſignirten Kauffbrieffs / vnd dara[illegible]
folgten mit litera C. vermerckten Quitt[illegible]
bezahlet / vnd jr Juncker darauff mit ſolche[illegible]
gut / vor ſich vnd ſeine Männliche Leibs Lehe[illegible] / [illegible]ben /
vnd zwey mitbelehnte / als H. vnnd G. Gebrüdere von
B. welche aber vor jhme vnverheyrahtet mit Tode ab-
gangen / beliehen worden iſt / nach inhalt des mit litera
D. gezeichneten Lehenbrieffs Hierüber hat oberwel[illegible] nie
Witwe mehr dann 3000. Gülden von jhrem andern
Vermügen / augenſcheinlicher vnnd vnvermeidlicher
beſſerung / in daß Gut zu Felde vnd Dorffe / mit neu-
wen gebewen vnd ſonſten eingewendet / vnd hette ſich
zwar wohl gebührt / daß jr nunmehr ſeliger Juncker /
ſein liebes Weib auff ſolch erkaufft / vnd von jhrem ey-
genem Ehegelde bezahlt Rittergut / [illegible] andern
eingewandten ſtattlichen beſſerūg mit außgebrachten
Fürſtlichen Sächſiſchen contens[illegible] hette be-
leibzüchtigen laſſen. Es iſt aber ſolches mehr auß läſ-
ſigkeit vnd vnbedacht / auch vnverſtande / dann auß
vorſetzlicher gefährlicher Meynung verblieben. Ach-
tet ſich dēnach vielgemelte Witwe keines weges ſchul-
dig / ſich auß dieſem mit jhrem Ehegelde erkaufften /
vnd mit auffwendung 3000 fl von jhr gebeſſerten Le-
henguth / mit ledigen Händen weyſen zuloſſen / ſon-
dern hat ſich biß dahero darinnen des iuris retentio-
nis gehalten vnd gebraucht / auch zu abwendung fer-
nerer oder künfftigen mehr beſchwerung etliche Vn-
derthenige Demütige Supplication Schrifften ab-
gehen laſſen / welcher eine ſub litera E beneben den an-
dern Beylagen zugeſch[illegible] worden iſt darbey es biß
dahero alſo blieben / vnd die Witwe mit fernern præ-
ceptis nicht beſchweret worden iſt.
Dieweyl ſie ſich aber beſorgē muß / es möchte künf-
tig etwan härter in ſie gedrungen werden / beuoraus /
dieweyl mit vereydigung der Vnderthanen zu W dar-
zu ein groſſer anfang gemacht worden iſt: alſo wird
ſie auch verurſacht / jhre Sache in gute vnd zwar beſ-
ſere acht / dann von jrem ſeligen Junckern geſchehen /
zu nehmen / vnnd wird darauff gebeten / ſie vnnd jhre
Freunde auff zwey vnterſchiedene Frag des Rechtes /
mit außführlicher anziehung bewehrter Rechtsgründe
de zu berichten. Erſtlichen / dieweyl genugſam beyzu-
bringen / daß viel erwehntes Rittergut W. von der
Witwen Ehegelde erſtlich erkaufft / vnd hernach von
dem jrigen ſtattlich gebeſſert / ob nicht jhr oder jren Er-
ben in abtretung des Guts ſolch Kauffgeldt vnd beſ-
ſerung von dem Lehēsfolger dem daſſelbe auß gnaden
geſchenckt / oder wem daſſelbe heymgefallen / billig er-
ſtattet / vnd wiederumb herauß gegeben werden müſſe.
Vor das andere / da vber zuverſicht / ſolches zu Rechte
nit erhalten ſein wolte / ob auff ſolchen fall die Witwe
ſolch Gut zu jhrem Widthumb vnd Leibzucht / die zeit
jhres Lebens nit billig zugebrauchen haben ſolte / vnnd
nach jrem Tode jren Erben zum wenigſten die augen-
ſcheinliche beſſerung wiederumb erſtattet werden
müſſe.

SOlche Fragen vermittelſt Göttlicher hülffe zu re-
ſoluiren / leſt es ſich anfänglich bey der erſten fra-
ge darfür anſehen / als wann die Witwe nit allein das
Kauffgelt vielerwehntes Lehenguts / ſondern auch die
darein an Gebäwen vnd ſonſt eingewante beſſerung /
von dem Lehen Herrn oder dem / welcher ſolch Ritter-
gut auß begnadung bekommen / zufordern berechtiget
were / vnd dieſes auß folgenden vrſachen.
Erſtlichen vermögen die Recht / quod dos † data 1
viuo à muliere, ſoluto matrimonio per mortem viri
ad ipſam mulierem redire debeat. ſicut donatio p-
ter † nuptias, quæ datur vxori à viro, redit ad vi- 2
rum, niſi conſuetudo aliud diſponat vel obtineat,
vel ex pacto contrarium hinc inde inducatur, *l. vnic.
§. accedit. cum ſimil. C. de rei vxor. act. c. donatio. § ſane.*
cum ſimilibus ibi in gl. *verb. dos enim.* allegā*tis. de donat.
inter vir. & vxor. l. 2. in princ. ff ſolut. matrim. l. 1. 2. & l. do-
tis. C. eod. tit.* vnd irret nichts / das ſolche Mitgifft zu er-
kauffung eines Lehenguts angewendet worden / cum
res vt † in dotem datæ, ita ex dote comparatæ dota- 3
les ſint. Bart. *in l. ſi cum dotem. § fin. ſoluto matrim.* ſicut
in ſimili res † emta ex pecunia militis, poteſt ſpeciali 4
fauore à milite vindicari. Bartol. *in l. ſi vt propon.* 8. C.
de rei vend. vbi apoſtilla dicit, *quod idem ſit ſtatutum in re
comparata ex pecunia pupillari fauore pupilli, & in re emta
ex pecunia donata à muliere in odium donationis contra ius
facta.*
Vor das andere ſo iſt auch vnvermeidlich / daß die
Witwe mit forderung jhrer eingebrachten Mitgifft /
nicht allein ein Creditrix, & quidem maxime priui-
legiata ſey / ſondern daß auch dieſelbe in emtionem
feudi gewendet worden / vnnd alſo vor Schulden / ſo
vom Lehen herrühren / zuachten / welche vom Lehen
nothwendig bezahlet werden müſſen / cum debita feu-
di occaſione contracta de feudo ſint perſoluenda,
ſecundum ea quæ tradunt Dd. *in cap. 1. § quid ergo.* vbi
Andreas de Isernia *num. 6.* Martin. Laudenſ. *num. 12.
ad fin.* Matth. de Afflict. *num. 9. de inueſtitur. de re alien.
fact.* Dd. *in c. 1. an agnat. vel filius defuncti.* vbi idem Andr.
de Iſernia *num. 3.* (quem porro reliqui Dd. ſequūtur
in dict. § quid ergo.) & ibid. Matthæus de Afflict. *num.*
19. & 23.
Damit dann auch das Sachſen Recht vberein-
ſtimmet / vt videre eſt ex noua conſtitutione Electo-
ris Saxoniæ, *part 2. cap. 46.* § alſo auch. vbi diſponitur,
quod ſucceſſor † feudi teneatur ad exſoluendum æs 5

alienum à vaſallo dotium, in elocationem ſororum, & eius feudi ratione contractum.

Dieweil dann erweißlich/ dz von der Witwen Gelder ſolch Lehengut/ deſſen ſich nunmehr der Lehen Herr anmaſſet/ erkauffet vnd bezahlet iſt: So wolte auch ſchließlich folgen/ dz von S. F. G. oder derſelbē ander weyt mit dieſem Lehengut begnadete Lehēmann/ ſolch Kauffgelt der Witwen/ wiederumb herauß gegeben/ vnd gerichet werden müſſe. Beneben dieweil es auch vor dz dritte/ an deme/ dz ſich dieſe beyde Eheleut verglichen/ diß Ehegelt anzulegen/ vnd ein ſolch ſtück Gutes darfür zu kauffen/ in welchem fall dem Weib d Zuſpruch zu ſolchen von irem Ehegelt erkaufften gute
6 vorbehalten iſt. Nā conſtante† matrimonio dos permutari pōt, ſi hoc mulieri ſit vtile, vt ex pecunia in rē aut ex re in pecuniā, idq; ꝓbatum teſtatur I C. *in l. ita cōſtāti 27 ff. de iur. dot.* facit *l. vxor marito. 56 ff de don. int. vir. & vx.* vbi res emta ex pecunia mulieris donata viro, vendicari ab ea pōt. So wolte es auch für dz vierte die höchſte vnbilligkeit ſein/ wann vielerwelte Witwe des iren entrahien/ vnnd alſo ſchändlich vmb ihr Ehe-
7 gelt gebracht werden ſolte: cum tñ æquitas † in cauſa dotis multū conſiderari debeat, *l. ſi ergo §. 1. de iur. dot. l. cum poſt. § gener. ff. d. tit.* ita Menoch. *conſ. 93. cum doctè admodū. n. 32* Et nouum non ſit in dotis granā aliq[…] ſpecialiter cōſtitui *l. Pomponius. ff. fam. herciſc.* auß welchen vrſachē es faſt dz anſehen gewinnen möchte/ daß der Witwen ir Ehegelt/ dauon dz Rittergut W. bezahlet worden iſt/ darauß wiederumb gefolgt werden müſſe: deſſen allen aber vngeachtet/ ſo halte ich es eygētlich darfür/ dz die Witwe dz Kauffgelt von dem ſucceſſore feudi zuforderen nit berechtiget/ vnd zu ſolcher meynung bewegen mich folgende vrſachen.

Erſtlich dz der Kauff Contract/ nicht auff iren der Witwen/ ſondern ires Junckern namen gerichtet/ dero wegen anderſt nit geſaget werdē kan/ dañ dz er jme vnd nit ſeinem Weibe zum beſten/ ſolch Rittergut erkaufft hat: vt n. cognoſcamus, cui acq̄ſita cenſeatur res emta, ſufficit inſpicere, cui⁹ nomine facta ſit emtio, nec curandum eſt, cuius ſit pecunia vēditori numerata: Ita n. cenſent omnes interpretes, loquētes de ſocio, qui nomine proprio ex cōmuni pecunia emit. *Nam* (aiunt illi) *licet pecuniæ communes ſint, attamen totum emtori acquiritur, quod emtum eſt.* Ita Alexand. *conſ. 49. nu. 11. verſ. tertio pro hoc. lib. 1.* per text. *l. ſi ea pecunia. C. de rei vindic.* quo loci reſcriptum eſt, rem emtam à depoſitario, ſuo nomine, ex pecunia deponētis, ſibi, & non deponenti acquiri: Apertius probat *l. pen. C ſi quis alteri vel ſibi.* ibi, *de tua pecunia fratrem patruelem conueniendo conſultum facis: Nam in rem, de rebus ab eo comparatis, tibi contra eum petitio nō competit.* Idem reſpondit Ruinus *conſ 216 nu 4 lib. 1.* cum multis alijs quæ allegat Menoch. *conſ 80. plura efficiunt. nu 1. lib. 1.* Hette ſich alſo der Witwe ires eingebrachten Ehegelts an dem darmit erkaufften Lehengut nit zuerholē/ præterquam cum
8 pretium † ſuccedat quidem loco rei, non tñ res loco pretii Bart *in l. ſed ſi lege. § 1 ff de petit. hæred.* Id quod etiam voluerunt Cyn. & Albet. *in l mater. C. de rei vend.* quos allegat Tiraqu. *de retract gentilitio. § 32. gloſſ. 1. & vnic. nu. 15. & 16.* vbi plurib. confirmat, quod regulariter res emta ex mea pecunia non ſit mea. Et in ſpecie huius noſtri caſus adeoq; in terminis, vt vocant, terminātibus, quod res emta ex pecunia dotali, dotalis non ſit, probat text. *in l pecunia C. de iur. dot. & leg. vlt. C de ſeru. pign. dat. manumiſ.* ſi id. Cum ſit ex voluntate mulieris, *l. res quæ* vbi gl. & Dd. ita eum text. qui repugnare videbatur, intelligentes. *ff. de iur. dot.*

Daß auch die Witwe ire Gelder auß dem Lehegut nit zu fordern habe/ erſcheinet vor das ander daher/ q feudum creditorib. vaſalli obnoxium nō ſit, nec de eo creditorib. ſatisfieri debeat, ſed tm̄ de commoditatibus, niſi aliter habeat conſuetudo, per ea quæ allegat Crauet. *conſ. 197. quanquam & abunde. nu. 2.* Nun iſt aber dz ius percipiendi commoditates ex feudo, durch abſterbung des Lehenmanns allbereits verloſchen. Derentwegen die Witwe nunmehr iure vaſalli per eius mortem reſoluto darin keinen Zuſpruch vñ mages ihr ſelbſt zumeſſen/ dz ſie ihre Gelder zu erkauffung eines Lehenguts wiſſentlich hat anwenden laſſen/ da ſie doch wol gewuſt oder je zum wenigſten wiſſen ſollen/ wz es mit den Lehengütern vor eine gelegenheit/ vnd das darzu die Weiber citra ſpeciale beneficium inueſtituræ keinen zutritt haben.

Dieſer Meynung iſt alſo nit zu wieder/ wz zuuorn pro ratione dubitandi angezogen: vnd erſtlich de dote ad vxorem poſt mortem viri recaſura eingebracht worden iſt/ dann ſolches de dote etiamnum extante, aut eo caſu, quo bona mariti ei exſoluēdæ ſufficiunt,
zuverſtehen iſt/ ſonſten heiſt es. Nō enim † nullæ ſunt 9
qualitates & qualitas † nō eſt ſine ſubiecto: quēad 10
modum nec motus † ſine termino, nec acceſſorium 11
† ſine principali. Neuiz. *in ſylua nuptiali. § denentamus.* 12
nu. 239 Da dargegen dieſer von B. ſonſten durchauß nichts an Gütern verlaſſen/ daran ſich die Witwe erholen könte/ dañ diß Lehengut/ daran ſie aber nit haftē kan/ wie kurz zuuor iſt angezeygt/ wie dañ auch in prima ratione decidendi vermeldet worden/ quatenus res ex dote cōparatæ dotales ſint: vnd wz de milite & pupillo angezogen wordē iſt/ ſolches kan hieher zu dieſem fall nit allegiret werden/ cum procedat tātum in re ſpeciali in pecunia pupilli, vt res illius pecunia emta, ſit illi tacite hypothecata.

Was die debita occaſione feudi contracta anlanget/ reden die darzu allegirte iura de hærede vel ſucceſſore vaſalli defuncti, qui ad ea perſoluenda tenetur, non de domino feudi, de quo nobis in præſenti cauſa eſt negotium. So thut auch nichts zur Sach/ was zu dritten von dieſer beyden Eheleuten vergleichūg geſagt wird/ dann wann ſchon dieſelbe alſo erfolgt/ ſo iſt doch hiervon in dē vberſchicktē documenten nichts zu befinden/ derentwegen auch darauff nichts zu bawen iſt/
cum idem ſit † quid nō eſſe, & non apparere, Bart. *in* 13
in l. in lege 77. ff. de contrah. emt. vnd hette wohl eine meynug/ dotē in rem permutatam eſſe, wann dz Gut nit zwar Lehen ſondn Erbe were/ dañ auff ſolchen fall kein zweyffel/ dz ſich die Witwe daran erholen könte/ wie jr auch billigkeit wegen wohl zu gönnen were: Es ſagen aber die Rechtslehrer/ oportere vt ſit ſcripta æquitas,
quæ rigori † præferēda ſit *l. placuit. C. de iud.* hic autem 14
nulla reperitur ſcripta: Corneus *cōſ. 44. plurimū. col. fi. verſ. æquitas antē lib. 1.* Neuiz. *conſ 84. col. fin. in princ.*

So viel nun die impenſas meliorationis/ vnd die von d Witwen in ſolch Lehengut an Gebewen vnd andern auffgewanten beſſerūg belanget/ darnō iſt in den gemeinen Rechtē die verordnūg gemacht/ q meliora-
menta † & expēſæ ſemper petantur ab illo, qui non 15
habet dominiū rei in perpetuū, adeo vt donec illas conſequatur, rē merito retineat. Ideoq; emphyteuta quoq; retinet melioramēta, & pariter heres eius ſi in eū tranſeat per ea q̄ allegat Decian. *conſ 58. quæritur. nu. 67. vol. 2.* vbi dicit hanc opinionē cōmunem eſſe, & ab omnib receptā, nec ſe vllum vſquā repeniſſe, qui huic cōcluſioni tā in emphyteuſi q̄ in feudis contrarietur, aut in aliquo aduerſetur, hæredes ſcilic. vaſalli

impetra-

Impenſas meliorationis poſſe repetere, feudo ad
dominum vel agnatos deuoluto.

Aber nach Sachſen Recht/deren wir vns in dieſer
Landsarth gebrauchen/ hat es mit den Gebäwen ein
andere gelegenheit/dañ vermög derſelbẽ wird es gäntz-
lich darfür gehalten/dz der Lehenherr/wegen der in das
heymgefallene Lehen gewandten Gebäwen/ des ver-
ſtorbenen Lehenmanns Erben nichts herauß zugeben
ſchuldig ſey/ſondern dz das Lehen/beneben dẽ Gebäw
dem Lehẽherrn ohne eynige wiedſtattung der vnkoſten
heymfalle:id q; propter text art.21. Landrecht lib.2.

Vnd ob wohl ſolcher Text etwz zweyffelhafftig/ ſo
wird er doch in gemein dahin verſtandẽ/wie dañ auch
die jüngſt außgangene C. F. S. Conſtitut. part.3.c.31.
darauff gerichtet iſt/qua de re prolixe Hart. Piſtor. lib.
2. quaſt feud part.2 qu 42. nu.36.37. vermöge ſolcher S.
Landüblicher Rechte wird an dieſer geforderten beſſe-
rung/ſo viel die Gebäw belanget/wenig zuerhaltẽ ſein.
Die andern beſſerung aber auſſerhalb ð Gebäw/davõ
kurtz zuvorn meldung geſchehen/werden der Witwen
billig widerumb erſtattet. Idem quem modo allegaui,
Hartm. Piſtor. d. in loco. n.39. Jedoch muß ein genug-
ſamer beweyß vorher gehẽ/cum melioramẽta non p̃-
16 ſumantur,† ſed ſint diſſicilia probatu, p ea quæ alle-
gat Maſcard. de prob vol 1. concluſ 1040. n 1. & p totum:
vbi tradit, q̃ probanda ſint ab agente ad æſtimatio-
nem melioramentorum & ad impenſarũ propter ea
factarum deductionẽ. Vñ ſo viel von ð erſten frage.

Die andere frage zu reſoluiren/ iſt anfänglich ein
groſſer zweiffel: Ob die Witwe ſolch Leibgut ſuchen
könne? dann ob wol en ð Eheſtifftung derenthalbẽ auß-
drückliche meldung geſchicht/dergeſtalt dz ſie auf den
fall jres Junckern Tode/zu Gegenvermächtnuß/ mit
allen ſeinẽ Lehẽ oð andn Gütern gegẽwertigẽ oð künf-
tig verſehẽ ſein ſol/ ſo wird doch in facti narratione ad
me tranſmiſſa præſupponiret, dz ð von B. weder zur
zeit vollzogener Eheſtifftũg noch zur zeit ſeines erfolg-
ten abſterbens etwz in vermögen gehabt/ ſo jme ratio-
ne plene dominii ſo weyt gehöret vnd zugeſtanden/dz
er ſein Weib beſtendiger weyſe/ohne verwilligung des
Lehenherrn/hette damit beleibzüchtigen können/dero-
wegen nit vnbillig gezweiffelt/ ob jtzo dergleichen etwz
17 geſucht werden könte/cum nõ entis nullæ † ſint qua-
litates, iuribus vulgatu, & quæſtio an ſit: primũ locum
ſecundum dialecticos obtinere debeat, l. diuus. & ibi
Bart. nu 1. de milit teſtam. & l.4. de teſt. tit. generali. Be-
uorauß dieweil ſolche beleibdingung vnnd Gegenver-
mächtnuß/ nit auff die præſentia, quæ nulla tũ tem-
poris habuit, ſondern auff die futura bona gerichtet/
von welchen nichts gewiſſes hat diſponiret werdẽ kön-
nen/ vnd alſo dieſe cõſtitutio dotalitii in effectu für
nichts anderſt/ dann p promiſſione de cõſtituendo
in futurũ dotalitio zu achten iſt. Nun ſind aber etliche
18 Rechtslehrer ð meynung/eiuſmodi promiſſum † do-
talitium ab vxore iã peti nõ poſſe, ſed id tm̃ quod in-
tereſt, dotalitium ſibi viuente adhuc marito, conſti-
tutum non eſſe, arg. l.2. §. item ſi facto. de verb. obl. & ſcri-
bit Matth. de Afflict in c.1. §. donare. n.54. qual. olim feu.
poter. alien. quo loco refert ſe in contrariã ſententiam
conſuluiſſe, q ſcil. ratione promiſſionis, de dotatio
conſtituendo, factæ, mulier defuncto etiam marito,
nihilominus poſſit petere ſibi eiuſmodi dotatium
conſtitui, propterea quod hæredes obligentur vir-
tute promiſſionis ad conſtituendum.

Nun ſind aber in dieſem fall weder agnaten vñ Le-
hensfolger/noch erben vorhanden/bey welchen beſten-
diger weyſe dergleichen etwas geſucht werden könte.

So iſt auch für das ander/ wann ſchon tempore
nuptiarum Lehẽgüter vorhanden geweſen weren/ vn-
langbaren Rechtens/quod dos & donatio † propter 19
nuptias iudicentur ad paria, vel paribus paſſib. am-
bulent, auth. æqualitas C. de pact. conuen. & in Corpore vn-
de ſumitur. Iam vero dos † regulariter in feudo cõſti- 20
tui non poteſt. Iaſ. in l. cum dubitatur. nu. 109. C. de iure
emphyt. p multa quæ ibi allegat, ergo pari ratione nec
donatio propter nuptias. d c.1. §. donare. vbi Bald. n.1.
quem olim feud poter. alien. ſonderlich ohne bewilligung
des Lehenherrn/ abſq; cuius cõſenſu feudum vt non
alienari, ita neq; donari poteſt, cum prohibita alie-
natione † etiam donatio intelligatur prohibita. §. a- 21
lienationis auth de non alienand. aut permut. rebus Ecclеſ.

Weil dann nun der von B. dieſer Rechtlichen an-
ordnung zuwieder gehandlet/ vnd zu beſtellung ſeines
Weibs Leibgeding des Lehenherrn cõſens nit außge-
bracht/ſo iſt alles dz jenige/wz in der Eheſtifftung/oh-
ne des Lehenherrn conſens bewilliget vnd diſponiret,
nichtig vnd krafftloß / cum regulariter vaſallus nihil
omnino de feudo poſſit ſtatuere, vel contrahendo
diſponere, quo ſe defuncto ipſum dominum obli-
get. c.1. §. etſi clientulus. de alienat. feud. c 1. §. econtrario. de
inueſt. de re alien. fact. & quod vaſallus † ſine conſenſu 22
domini non poſſit conſtituere ſeruitutem in re feu-
dali, item nec vſumfructum, teſtatur Clarus lib.4. §.
feudum. qu. 37. per totum.

So wird auch für das dritte/ der Witwen in dem
Lehenbrieff mit keinem wort gedacht/vnde cum in in-
ueſtitura † nullibi nominetur, pro omiſſa habenda 23
eſt, l. quidquid aſtringenda. in prin. de verb. oblig. cum enim
perſona † in contractu expreſſe non nuncupata, nũ- 24
quam ſubintelligatur. l. ſi ita ſtipulatus. 6. §. Chryſogonus.
d. tit. conſequenter concluditur eum ſcriptura non
iuuari, † cuius in eadem nulla fit mentio. Bald. in l. ad 25
probationem domini. C. de probat. quod enim ſcriptura
vel † inſtrumentum non cautat, nec nos cantare de- 26
bemus. Bald. in c. venerabilem. nu 15. de elect. Idem Bald.
in conſ.298. col.2. nu.6 & conſ.455. num.3. lib.5. Et meri-
to quidem, cum inſtrumenta † ſint ſtricti iuris. So- 27
cin. Iunior conſ 73. nu.4. lib.1. Ideoq; noſtrum non ſit
verbis ipſorum aliquid vel addere vel detrahere.
Bald. in l lecta. col.2. circ. princ. per illum textum. ſi certũ
petat.

Hierüber vnd für das vierdte/ſo iſt auß dem Lehen-
brieff klar vnd offenbahr/ daß mit dem Lehengut W.
niemandt anders denn M. H vnd G. gevättern vnnd
Gebrüdere/die von B. vnd zwar mit dieſem anhang/
beliehen worden ſind/daß auſſerhalb deſſen jhnen mit
dieſer belehnung nichts ſolle geliehen ſein. Nun ſind
aber alle drey im Lehenbrieff namhafftig gemachte
vom Adel ſeitdlich verſtorben. Derowegen ſich ſolches
Lehenguts nicht zwar vielermelte Witwe/ſondern der
Lehenherr anzumaſſen hat/ cum feudum † ad domi- 28
num directum deuoluatur, vbi familia eorum defi-
cit, quibus conceſſum fuit, per ea, quæ allegat Me-
noch. conſil.160 laudare. nu.1. vol.2 ſol 337.

Vor das fünffte: So hat M. von B. ſolches wol
gewuſt/ oder je wiſſen ſollen/ daß auff den Fall ſeines
Tödtlichen abgangs es mit ſeinem Lehenguete ein ſol-
che gelegenheit gewinnen/ vnnd daſſelbe dem Lehen-
herrn heymfallen würde.

Derowegen hette er ſo viel deſto zeitlicher darauff
bedacht ſein ſollen/ wie er ſeinem Weibe zum be-
ſten/ vber derſelben in der Eheſtifftung zugeſagtes
Leibgeding einen Fürſtlichẽ conſens außbringẽ möch-
te. Solchs hat er verlaſſet/vnd iſt darüber verſtorben:

Nun ſagen aber die Recht/ quod vigilantibus non
etiam dormientibus & delinquentibus iura faueant. *l. ſi pu-*
pillus. in fi. ff. de his quæ in fraud. creditor. & negligentium
29 † deſidia à lege improbatur atq; punitur. *l. non enim.*
ff. ex quib. cauſ. maior. l. procuratores. § ſi plures. in fi. ff. de tri-
but. actio. l. qui ſolidum. § etiam. de leg. 2. l. Seruum ff quod vi
aut clam. cum aliis quæ allegat Menoch *conſil. 9. inter-*
rogatus ſum. num. 3 lib 1. Dahero dann recht vnd wohl
30 geſagt wird/ quod imputandum ſit ei, qui cum † fa-
cile poſſit obtinere, non curauit petere. Decian. *conſ.*
51 & prima fronte. nu. 99 vol. 2.

Vnd ob man ſchon ſagen wolte / das ſolche ihres
Junckern nachläſſigkeit der Wittwen zu nachtheyl nit
gereichen ſolte/ *argum. l. rem hæreditariam 65. ff. de euict.*
31 *ibi, cohæredis negligentia † alteri damnoſa eſſe non debet.*

So wird doch nit vnbillig bewogen / daß der Wit-
wen auch gebühret hette / hierinn mit fleiſſiger erinne-
rung ihrem Junckern beyzuſpringen / vnnd vnnach-
läſſig anzuhalten/ damit ſie mit außgebrachten Fürſt-
lichen conſens, vnd ſonſten circa dotalitii conſtitu-
tionem notthürfftig verſehen werden möchte/ welchs
ſie aber ie ſo wohl / als ihr Juncker verlaſſet. Iſt alſo
die Wittwe nicht de aliena, ſondern de propria negli-
gentia zubeſchüldigen.

Ja es iſt für das ſechſte nicht vermuthlich / dieweyl
der von B hierinn die Rechtliche anordnung ſo gahr
hindan geſetzt / vnd circa requirendum conſenſum
domini, daß geringſte nicht geachtet / daß es ſein Ge-
müth vnd Meynung jemahls geweſen / ſeinem Wei-
be ein beſtendiges Leibgeding auff ſein Rittergut zube-
32 ſtellen/ cum quilibet voluntatem † ſuam diſpoſitio-
ni & voluntati iuris conformare velle cenſeatur,
non tantum in vltimis voluntatibus, Bartol. *in l. hæ-*
redes mei. §. cum ita. ff. ad S C. Trebellian. cum ſimilibus
ibidem allegatis per Alexand. de Imol. tradunt Dd.
in l. vt iuriſiurandi. de oper. libert. verum etiam in con-
tractibus. *l. quæro. §. inter locat. l. quidam cum filium de*
verbor. obligat. quæ legum capita ad hoc inſtituium
allegat Alciat. *in tractat. præſumt. reg 3. præſumt. 32* &
nouiſſime Menoch. *de præſumt. libr. 3. præſumt 38.* vbi
oſtendit: contractum ſecundum ſui naturam & le-
gis diſpoſitionem confectum præſumi.

Wann man auch ſchon für das ſiebende/ fauorem
huius, de qua agitur, materiæ, erwegen wolte / ſo iſt
doch in donatione propter nuptias dergleichen ver-
ordnung nicht in Rechten zubefinden/ neq; enim do-
33 nationis propter nuptias † tantus fauor eſt, quantus
34 eſt dotis, cuius cauſa † non modo fauorabilis eſt, *l.*
35 *cum tu. § ſi mulier. de condict. indeb.* verum etiam † priui-
legiata. *l. aſſiduis. Cod. qui potior. in pign. hab.* vt eo facilius
virgines & mulieres maritos inueniant, & iam pro-
uincias vel ditiones, quam paſſim ciuitates liberis
legitimo & honeſto modo repleant, *l. 1.* & ibi Dd.
ſolut. matrim. cui rationi locus non relinquitur in iis,
quibus donationes propter nuptias conſtituuntur,
quippe quas iam nunc deſponſas eſſe, maritumque
adeo inueniſſe neceſſe ſit, cum donatio propter nu-
36 ptias † dotem, (cui tanquam relatiuum è regione re-
37 ſpondet) ac porro dos † matrimonium neceſſario
38 præſupponat, vtpote ſine quo dos † nullo modo
eſſe poſſit. *l 3. de iur. dot.* in ſpecie quod in feudo non
poſſit conſtitui donatio propter nuptias, in præiu-
dicium domini, probat textus *in c. nuper de donat. in-*
ter vir & vxor & item Franciſcus Curtius *in tractat.*
ſuo feudali, 4 parte. poſt quartam partem principalem. verſ.
ex promiſſo quod omnia. cum aliis quos allegat Modeſt.
Piſtor. *conſ. 11. nu. 24. vol. 2.* vbi dicit, *quod maſculus poſ-*
ſit ille quidem vxori in feudo pro ſe ipſo conſtituere donatio-
nem propter nuptias: ſaluo tamen iure domini, hoc eſt, vt illa
donatio propter nuptias diutius non permaneat, quam donec
maritus viuit.

Dahero dann vnd auß obgeſetzten gründen wolte
faſt dahin zuſchlieſſen ſein / daß die Wittwe mit ledi-
gen Henden auß dieſem Rittergut mit gutem beyfall
der Rechten / gewieſen werden könne. Aber deſſen allen
vngeachtet / bin ich der gäntzlichen Meynung / daß die
Wittwe dißfalls ein Leibgeding zuſuchen berechtiget
ſey

Dann wañ man in dieſen Landen / da Sächſiſch
Recht/ vnnd darauß hergefloſſene gewohnheit / gehal-
ten wird / von der Wittwen ſo Adeliches ſtandes ſein /
Leibgeding reden vnd fragen fürfallen / wie dieſelbe zu
beſtellen ſey / ſo pflegt man / mit hindanſetzung der be-
ſchriebenen Lehen vnd Käyſerlichen Recht / allein auff
eine hergebrachte beſtändige gewohnheit zu ſehen / kraffe
welcher ſolchen Wittwen gegen ihrem einbringen / nit
allein daſſelbe auß ihres Junckern Rittergut verzin-
ſet / ſondern darüber noch ſo viel darauß jährlich ge-
geben wird/ alſo vñ dere geſtalt da eine Wittwe 1000.
Gülden eingebracht / daß ihr jedes 100. mit 10. Gül-
den jährlicher penſion / verzinſet / vnd alſo vor 1000.
2000. Gülden / loco donationis propter nuptias
gereichet werden / vñ werden ſolche eingebrachte Ehe-
gelder / auß dieſer vrſachen ſo hoch verzinſet / dieweyl
die Wittwen die Hauptſummen bey ihrem Leben nicht
dörffen abfordern / ſondern es bleiben dieſelbē bey dem
Manne / vnd ſeinen Erben in dem Lehen vnd Ritter-
gut ſtehen / welches alſo gehalten wird / auch in denen
fällen / wann ſchon bey des Junckern leben von dem
Leibgeding keine anordnung geſchehen / vnnd weder
die mitbelehneten / ſo ferrn derſelben vorhanden / noch
der Lehens Herr / welchem daß Ritterguth poſt mor-
tem vaſalli heimfället / in ſolch Leibgeding gewilliget /
dann deſſen vngeachtet / beyde der Wittwen ein ſolch
Leibgeding einzureumen vnd zubeſtellen ſchuldig ſein /
benorauß wann das eingebrachte Ehegeldt in das Le-
hen gewendet worden iſt.

Von dieſer gewonheit bezeuget Georg von Rot-
ſchitz / weyland Fürſtlicher Sächſiſcher Cantzler zu
Freyberg *in proceſſu iuris, in fin. ſub rub.* Von Leibgeding
der Frawen / *imbi fol. 125 126 127.* vbi ita ſcribit: Wan
gleich ein Weib ihr Ehegeldt nicht eingebracht / daß
doch nach Tode ihres Manns / ſo ſie beyde von Rit-
ters arth ſind / wann ſie ihr Ehegeldt nachmahls ein-
bringet / ihres verſtorbenen Mannes Erben ſie beleib-
dingen ſollen vnd müſſen.

Von dieſer gewohnheit bezenget auch der treffliche
vnd bewehrte Rechtslehrer Schurfius *conſ 51. dubium*
tale eſt. Centur. 3 per totum, præſertim vero *num. 3. & 4.*
Item Fachſius iuris Saxonici & conſuetudinum in
his regionibus peritiſſimus, in quodam Conſilio,
quod habetur poſt Conſilia Modeſtini Piſtor. *tom.*
2. & eſt *numer. 6 fol. 958* item *conſil. 11. numer. 30.* inter
Conſil. Modeſtin. *vol. 2 fol. 125.* Idem videtur innuere
Facultas iuridica Ingolſtadienſis, *conſ. 11.* quod ha-
betur inter Conſilia Modeſtini, *numer. 8. fol. 142.* Et
Matth. Weſenbec *conſil. 26 part. 1. num. 25. 26.* Item
Schneidevvein *Inſtitut. de hæredit. quæ ab inteſtato deſe-*
runt. tit. de ſucceſſione inter vir. & vxor num. 39 40. Quo-
rum aliqui etiamſi de agnatis loqui videantur: Cer-
tum tamen eſt nihilominus ad conſtituendum do-
talitium teneri etiam feudi dominum, Fachſius *modo*
citato in I co Hartmannus Piſtor. *1. parte quæſtionum iu-*
ris quæſtion. 4. num. 3.

Wann

Wann dann nun ſo viel ſtatlicher vnnd bewehrter Rechtslehrer/ cui quidem ſemper in foro Saxonico exercitatiſſimi h bitiſunt, & non immerito etiamnum habentur, von ſolcher gewohnheit bezeugen/ ſo iſt auch kein zweyffel/daß durch deroſelben gezeugnuß ſolche gewohnheit genugſam erwieſen ſey/cum do-
39 ctoribus † præſertim illuſtribus de conſuetudine atteſtantibus credendum ſit. Guido Papæ *conc.176. nu. 2. in fin.* maxime cum de patriæ conſuetudinibus ac moribus, quorum probabiliter conſcii eſſe potuerunt, teſtantur: quo caſu omnino fidem eis adhibendam docuit Paris de Puteo *in tractat de ſyndicat. verſ an Doctores. num.13.* Durant. de arte teſtandi *tit. 5. cautel.35.* Menoch. *conſ.164. non certi. num. 12. vol. 2.* & nouiſſime Ioſephus Maſcard. *de probat. vol.1. conluſion. 528. num. 4. & 6.* vbi tradit, quod vel maxime debeat fides haberi Doctoribus atteſtantibus de conſuetudine vigente in locis & curiis ac officiis, in quib. verſati ſunt, cum quibus conſentit Mynſing *centur.5. obſeruat. cap. 96.*

Weyl dañ obangezogene Rechtslehrer/als Geörg von Roiſchitz/ Fachſius, Schurffius, Schneidewein, Matth. Welenbecius, Hartmannus Piſtor. & alii, ſo von dieſer gewonheit bezeugẽ/ die fürnehmiſte Empter darinnen dieſe vnd dergleichen fragen täglich fürlauffen/ vnd nothwendig decidirt werden müſſen / bedienet vnd darzu beſtellet vnd gebraucht worden ſind / ſo iſt jnen hierin auch ſo viel deſto mehr zuglauben / cum
40 peritis † in arte credendum ſit. Cagnol. *in princ procemii ff. num. 78.* Burſat. *conſil. 56. cognitum fuit. numer. 12. volum.1.* vbi tradit perito in arte credi, etiam vnico, ſi alii non repetiantur, ex communi ratione qua Iureconſulti in rebus medicis accipiunt medicorum placita, neq; ſecus definiendum putant. *l. 7. ff. de ſtat. homin. l. 2. de ſuis & legitim. auth. de reſtitut. fideicommiſſ.* & ea quæ paritur 11. menſe. *l. ædiles aiunt. de ædil. edict. l. 1.*
41 *de ventr. inſpiciend.* Lenslet 20. Hinc arcana † & ſecreta mulierum non poſſunt iudicari niſi à medicis, obſtetricibus, & matronis ſenioribus: Decian. *conſ 33.* textus *in c. porro. n. 6. vol. 2.* vnde etiam legimus in Actis Apoſtolicis, quod centurio gubernatori & naucleo, tanquam rerum nauticarum peritis, magis crediderit, quam his, quæ à paulo dicebantur, *Actorum 27.*

Vnd ob wohl etliche darfür achten / quod Doctori quantumcunque excellenti conſuetudinem atteſtanti non credatur. Cagnol. *in princ. l. vnica. num. 20. ff. ſi quis ius dicenti.* So iſt doch gewiß / quod prior concluſio ſit expedita, zum wenigſten ad effectum transferendi onus probandi contrarium in aduerſarium, Cephal. *conſ. 389. inueſtitura medietatis. numer. 15. lib. 3.* Item *conſ. 361. Feudum de quo agitur. num. 24. 25. libr. 3.* vbi etiam allegat veteres Iureconſultos, qui non raro de conſuetudine teſtantur. *l. eſt receptum. de iuriſdict. omn. iudic. l. illud vſitatiſſimum. de excuſ. tutor. l. hoc iure vtimur. de verb. oblig. cum aliis vulgatis.*

Müſte alſo zum wenigſten dieſer von ſo ſtatlichen/ bewehrten / vnd anſehenlichen Juriſten vnd Rechtslehrern / wegen ſolcher gewohnheit/gegebenes gezeugnuß darzu dienen/daß der Lehenherr das contrarium zuerweiſen ſchuldig/vnd die Witwe mit ſolchem onere probandi verſchonet bleiben / auch mitler zeit in ſolchem Lehengutt vnverunruhet gelaſſen werden möge/ wiewohl ich mir keinen zweiffel mache / es werde ſich der löbliche Landsfürſt vnd Lehenherr dieſer kundtbaren gewohnheit mit Gnaden erinnern / vnd es zu ſolcher weitläufftigkeit nicht kommen laſſen/ in gnediger betrachtung / daß viel erwehnte gewohnheit im gantzen Reich bekant vnd notori iſt. Teſte Fachſio *in loco ſupra allegato.* quo caſu notorium, præſertim facti permanentis, non tantum non probandum eſt, ſed nec alius iuris ordo in eo ſeruandus. Maſcard. *de probat. vol. 2 concluſ. 1107 num. 6. 7. & per totum.* Vnd hat jtzo angezogene gewohnheit erhebliche vnd vernünfftige vrſachen/cum dos data † ipſo iure mereatur do- 42
nationem propter nuptias & citra interueniens factum hominis pro conſtituta habeatur: Cynus *in auth. dos data. num. 2. & 3. Cod. de donat. ante nuptias.* cuius auctoritate ita iudicari memini, ſicut enim pactis, ita & conſuetudine induci poteſt, quod liceat ex feudo teſtari, illud alienare, filiam ex eo dotaſe ſine conſenſu domini, vt putat Bald. *conſ. 275. incip. quod pro regula in feudis traditur. num. 2. volum. 2. & in conſ. 9. incip. factum tale eſt. num. 6 vol. 1.* & Laud. de S. Georg *in ſuo tractatu feudorum. in rubr. 2. cum pacto de non alienando, ſed hic cadit pulcra dubitatio.* Iaſon *in l. de quibus. num 64. de ll.*

Dieſer hierdurch bewehrter meynung iſt abermals nicht zuwider / was kurtz hiervon in contrarium vnd pro ratione dubitandi angezogen worden iſt. Dann was anfänglich die quæſtionem an iat, vnd den defectum bonorum allodialium, in quibus dotalitium ſine aliorum conſenſu recte conſtituitur belanget / bedarff ſolches keines ſonderlichen wiederlegens / dieweyl die fürnembſte Frage allhier iſt / ob die Witwe nicht zwar in Erbgütern / ſondern in dieſem Lehen jhr Leibgedüng zu ſuchen befuget / vnnd nunmehr ſo viel beygebracht / daß ſie deſſen krafft Landtsüblicher kundtbahrer gewohnheit berechtiget. Derowegen vnvonnöhten hiervon fernere erwehnung zu thun. Wie dañ auch de pronunciatione cõſtituendi dotalitii vergeblich diſputiret wird/cum deſint hoc caſu agnati in feudo ſuccedentes; deſint etiam hæredes à quibus id quod interest, hucc ſupeti poſſit. Wil geſchwengẽ dz dieſe meynung bey den Rechtslehrern etwas zweyffelhafftig/vnd demnach verläßlich darauff nicht zuſchlieſſen iſt. Was ferner de dotalitio in feudis ſine conſenſu Domini non conſtituendo: Item de inueſtitura, de negligentia mariti, vnnd anderm angezogen worden iſt / wird dardurch abgelehnet / quod dos data ſicuti dictum, ipſo iure mereatur donationem propter nuptias, & citra factum hominis pro conſtituta habeatur, per Cyn. *d. ſupra loco.*

Vor das ander/da vber zuverſicht ſolchs zu Recht nicht zuerhalten ſein wolte / ob auff ſolchen fall die Witwe ſolch Gut zu jrem Widthumb vnd Leibzucht die zeit jhres Lebens nicht billig zugebrauchen haben ſolte / vnd nach jhrem Tode jhren Erben zum wenigſten die augenſcheinliche beſſerung wiederumb erſtattet werden müſſe. Iſt ſolcher Fragen außſchlag vnd erörterung ob dem jenigen / was allbereyts in vorgehenden erwehnet worden / vnſchwer abzunehmen. Derenthalben für eine vnnoth erachtet wird / davon weyteren bericht zu thun.

CONSILIVM XIV.

SVMMARIA.

1 *Sententia caſui fortuito æquiparatur.*
2 *Obligatio immobilium de iure Saxonico non valet, niſi in iudicio facta, & actis inſinuata ſit.*

DEI

DEI OPT. MAXIMI AVXILIO.

AVß denen mir zugeſchickten Acten/vnd ſonderlich auß den 22. de anno 73. biß dahero in dieſer Sachen ergangenen Vrtheylen/iſt ſo viel zubefinden/daß A. S. den 24. Octob. Anno 78 an der erſten vergants ſtelle ſein Liedlohn von Anno 54. biß auff Annum 73. hernacher bey der eilfften ſtelle 2700. Gülden zuerkennet worden ſind. Es iſt aber ſolch erkäntnuß den 30. Decembr. Anno 74. der geſtalt geändert/ daß ermelten S. an der erſten ſtelle nicht mehr denn 102. Gülden/ vnd dann an der eilfften ſtelle 13300. fl. dargegen aber dem Herrn L. vnd D. jrer 3000. Gülden von der Beklagten beweglichen Gütern vnnd Fahrnuß/darunter die Schulden auch zuverſtehen/ vor S. zuerkennet wordē. Welcher zuerkanten 3000. Gülden/ ermeldte beyde D. noch in mangel ſtehen/ vnd iſt anjtzo die Frage/erſtlich/weyl C. N. Wittwen/ vnd nach jhrem abſterben deroſelben Erben/ ſich des Anno 81. den 29. Octobr. jnen zuerkanten vorbehalts wegen hinderziehung des Contracts vnnd der 713. Gülden gebrauche/ eine Rechtfertigung angeſtellet/ vnd en derſelben zum andern mahl verluſtig worden/ ob man ſich auch zubefahren/ daß ſolche am Stattgericht zu L. ergangene Vrtheyl künfftig en der Appellation inſtantz retractiret werden möchten.

Vor das ander da dergleichen gefahr nit verhanden/vnnd die N. behauſung zu L. den prioriteetiſchen Gläubigern anheym gefallen/ob ſich der Herr D. eines vorganges an ſolcher Behauſung vor A. S. Erben anzumaſſen habe.

Bey der erſten Frage kan man wohl eygentlich nit wiſſen/was Richter in anderer inſtantz erkennē wird/
1 cum ſententia æquiparetur † caſui fortuito adeoq; prævideri non poſſit. Salyc. in l quæ fortuitis. in fin. Cod. de pign. act. Ich wil es aber meines theyls darfür halten/es ſolle bey den letzten zweyen den 30. Auguſti Anno 97. vnnd den 16. May Anno 99. publicirten Vrtheyl ſein verbleybens wol haben/dieweyl die Beklagte dem Kläger in den Acten mit ſolchem guten grundt vnd beſtandt/vnd dermaſſen begegnet/daß er ſich in ander vnd dritten inſtantz/da denn die Appellationes ex prioribus actis iuſtificirt werden müſſen/ vnd kein ferner beweiß zugelaſſen wird/eines beſſern Vrtheyls nicht wohl zugetröſten.

Vnd ich ſtelle es dahin/ob ſie appelliren oder nit: Mir wollen aber die gedancken beywohnen/ ſie werden ihres vnvermügens halben ſolche Appellation, wo fern ſie einige eingewendet/ welche jnen gleichwol vom Stadtgericht zu L. an das Oberhoffgericht daſelbſt/ vnd von demſelben an der Chur Sachſen Adminiſtratorn bevorſtehet/ ſchwerlich proſequiren, wie ſie ſich dann auch zuvorn bey dieſer Klagen de Anno 97. den 30. Decembr. jhren zuerkanten vorbehalt belangend/ ziemlich fahrläſſig erzeiget/ in maſſen ſolches die Vrtheyl de Anno 83. den 17. May. Item Anno 86. den 3. May/ Item Anno 95. den 20. May gnugſam mit ſich bringen/ da es nun dieſe meynung damit haben/ vnnd es bey ſolchen zweyen Vrtheyln verbleiben ſolte/ dafür ichs/ der ich mich gleichwohl in den läuterungs Actis fleiſſig vmbgeſehen/ halten wil.

So hat es bey der andern Frage anfänglich wohl diß anſehen/ daß der Herr L. D. ſich dieſer N behauſung vor ermeltes S. Erben anzumaſſen/ vnd ſolches auß folgenden Vrſachen. Erſtlich hat der Herr D. ein ſpecialem vnd generalem hypothecam auf allen vnd jeden C. vnd B. der N liegenden vnd fahrenden Haab vnd Gütern/ dergleichen hypothecam S. nit hat.

Nun iſt kein zweyffel/ daß die hypothecarii Creditores den chirographariis vorgehen/ vnnd köndte ſolches/ da es vonnöhten/ gnugſam vnnd ſtatlichen bewehret werden.

Fürs ander/ ſo ſind in der Churfürſt Sächſiſchen Conſtitution *part. 1. nouell. 28.* keine andere Schulden geſetzt/ welche den hypothecariis vorgehē/ dann Liedlohn/ Begräbnuß koſten/ Schoß/ Steur/ Erbgeldt/ vnd der Weiber Mitgifft/ dergleichen forderung S. gahr nicht hat/ deſſen Erben auch auß dieſer Vrſachen dem D. den vorgang billich gönnen ſolten/ vngeachtet/ daß S. den erſten Kummer erlangt/ dann derſelbe den hypothecariis gahr keinen nachtheyl bringt/ ſondern es werden depoſita, debita ad pias cauſas: Item alimenta, den hypothecariis nach/ vnnd dem Arreſtanten vorgeſetzet.

Auß dieſen zweyen angezeygten Vrſachen möchte wohl dahin geſchloſſen werden/ daß der Herr D. ſich ſolcher N. Behauſung anzunehmen befuegt/ vnnd vor des S Erben/ darzu eine vorgangs Gerechtigkeit haben muge.

Ich halte es aber eygentlich darfür/ daß nicht Er/ ſondern des S. Erben die beſte Gerechtigkeit zu ſolcher Behauſung haben/ daß er auch/ wo ferner ſich mit jhren diß falls einlaſſen ſolte/ vergebliche Vnkoſten auffwenden/ vnd ſich eines ſchlechten beyfalls zugetröſten haben würde/ vnnd ſolches auß folgender Vrſachen: Nemblich daß S. den erſten Arreſt auff der N Haab vnd Güter/ vnd dardurch eine dingliche Gerechtigkeit/ krafft Sächſiſcher Gebräuche/ vnnd vorermelter Churf. Conſtitution *d. nouella* 28. vor allen andern Gläubigern/ der prioritet halben/ darauff erlanget/ dergleichen Gerechtigkeit ſich der Herr D. auff dieſes N. Behauſung zu L. nicht zu rühmen hat. Dann ob er wohl wie zuvorn angezeyget/ ein general vnnd ſpecial hypothecam, auff alle vnd jede der N. Güter hat/ ſo wil ſich doch ſolche hypothecaauff vnbewegliche in Sächſiſchem territorio gelegene Güter gar nicht erſtrecken laſſen/ dieweyl vnbewegliche Güter/ als diß falls diß Hauß zu L. dergeſtalt vnd auſſer Gericht nicht verpfändet werden können/ ſondern es gehöret zu ſolcher verpfändung auctoritas iudicis, vnd iſt kein zweyffel/ quod non valeat obligatio immobilium, niſi † in iudicio facta & actis inſinuata 2
ſit, *artic.* 8 Landrecht/ *libr.* 1. Wie dann ſolches in den newen Conſtitutionibus weyland Churf. Auguſti, *part. 2. cap.* 23. Löblicher Gedechtnuß außdrücklich verordnet/ nemblich/ daß die ſpecial verpfändung vnbeweglicher Güter/ oder auch wann ſie gleich general vnd allgemein auff alle Güter gerichtet iſt/ vor der Obrigkeit/ vnter welcher ſie gelegen/ oder auch dem Lehenherrn inſinuirt werden muß/ ſonſten aber vnkrefftig ſeye.

Dieſes hat vernünfftige Vrſachen/ damit ein Gut nicht vielen verſetzt/ vnd alſo die Leuth dardurch betrogen werden/ vnd auff ſolche forma wird in Saxonia täglich alſo zu Recht erkant/ Coler. *in proceſſ. exec. part 1. cap. 10. num.* 164. Wie dann auch dem H. D. den 30. Decemb. An. 79. dieſe 3000. Gülden vor A. S. anderer geſtalt nicht zuerkennet worden ſind/ dann daß er von der Beklagten beweglichen Gütern vnnd Fahrnuß bezahlt werden ſolle/ damit jhme dann der

Iudex

Iudex gnugſam zuverſtehen geben / daß ſich ſeine hypotheca auff der D. vnbewegliche / vnd in Sachſen gelegene Güter / in ſpecie aber auff dieſe Behauſung zu L. gahr nicht extendiren laſſe / ſonſten hette er das wort: Bewegliche: dem Vrtheyl nicht einverleibet / welches eine effectu operandi darin nicht ſtehen kan.

Vnd auß dieſer Vrſachen kan vnd wil ich dem H. D. nicht rahten / das er ſich diß falls / vnd zu erhaltung dieſer Behauſung in eine vergebliche Rechtfertigung einlaſſen ſolle / dieweil er doch viel darauff ſpendiren / vnnd wenig erhalten würde. Dann was anfänglich der hypothecæ halben / jhm zum beſten angezogen / iſt von einer Gerichtlichen hypotheca zuverſtehen / wie es im Lande zu Sachſen / vermüg des orths / vblichen gebrauch / vnnd darauff publicirte Conſtitution herkommen iſt. Vnd iſt nichts gewiſſers / dann daß ein ſolche hypotheca priuata vnd extraiudicialis wie dieſe iſt / an dem orth gantz vnnd gahr vnkrefftig ſey. Derowegē die andere ratio dubitandi auch nichts wircken kan / dann hat der Herr D. auff ſolchem Hauſe keine kräfftige vnnd beſtendige hypothecam, ſo wil ſchließlich folgen / daß er daſſelbige dem jenigen gönnen muß / der darauff eine dingliche Gerechtigkeit erlangt hat / nemblich dem S. welcher der erſte Arreſtant iſt / dieweyl diß falls keine dej oſita, debita ad pias cauſas, vnnd nunmehr nach der Witwen abſterben keine alimenta verhanden ſind. In welchem fall die Arreſtanten den andern / die kein beſſer Recht haben / vorgezogen werden / weil ich dann des Herrn D. Schuldverſchreybung vber die 3000. Gülden / einverleibter hypotheca vngeachtet / reſpectu des Hauſes zu L. vor nichts anderſt / dann ein bloß chirographum halten vnnd erkennen kan / ich wolte zwar dem Herrn D einen beſſern ſententz gern gönnen / wann ich allein einen beſtendigen grund vor mir hette / daran es mir bey dieſer Sachen manglen wil / vnd iſt mir gleichwol gahr nicht zuwieder / weyl mein Günſtiger Herr vnd Collega der Herr D. J. H. vor der zeit dem Herrn D. mit gutem nutz vnd frommen / getrewlich in dieſer Sachen gerahten vnnd geſchrieben hat / deſſelben Rähtlich bedencken / hierüber auch einzunehmen / wird er es beſſer von den Herrn D. finden / ſo wil ichs jhm nicht allein von hertzen gern gönnen / ſondern auch ſo weyt ſich mein verſtande vnnd vermügen erſtrecket / ſein beſtes auch in dieſer Sachen wiſſen vnd befordern helffen.

CONSILIVM XV.

SVMMARIA.

1 *Contumax in recuſando reſpondere poſitionibus, verus contumax dicitur.*
2 *Verus contumax dici poteſt, etiam in non agendo intra terminum ſibi ad agendum præfixum.*
3 *Contumacia vera qua dicitur.*
4 *Nomine vnius contumaciæ aliquis in diſpendio totius cauſæ puniri non debet.*
5 *Perſona defuncti & hæredis cenſetur vna & eadem perſona, & fortuna par habenda eſt. num. 6.*
7 *Hæreditatis aditio non præſumitur, nec ſolo animo fit.*
8 *Quilibet & alienas lites in ſe ſuſcipere poteſt.*
9 *Quod omnes tangit, ab omnibus approbari debet.*
10 *Creditor ſine iudicis conſenſu res debitoris occupans, lege Iulia de vi priuata tenetur, & tertia parte bonorum punitur.*
11 *Quæ requirantur, vt quis poſſeſſor efficiatur.*
12 *Cauſa bona actore bono indiget.*
13 *Continentia cauſæ, litigis & proceſſus diuidi quando dicatur, & quando non.*

DEI OPT. MAXIMI AVXILIO.

IN dieſer Appellation Sachen ſind fürnemblich dreyerley Puncten zuerwegen:

Erſtlich / dieweyl den 14. Aprilis des abgelauffenen 98. jahrs die cauſa in contumaciam pro reaſſumta: lis pro conteſtata: vnnd die articulirte grauamina pro confeſſatis vnd vor bekant angenommen / ob durch diß erkantnuß der Hauptſach ein ſolch præiudicium gemacht / daß ſich die Appellanten in derſelben eines endelichen verluſts zubefahren.

Zum andern da dieſe contumacia purgiret, vnnd daß jenige was in erſter inſtantz verlaſſen / in der anderen wiederumb eingebracht werden könte / was von der Hauptſachen zuhalten ſeye?

Zum dritten / dieweyl die von T. eine reconuention klag angeſtellet / in welcher auff dißmahl nicht appelliret / ob man dieſelbe in dieſer wehrender allein in cauſa conuentionis eingewandter Appellation erſitzen laſſen / oder nichts deſto minder damit verfahren / vnd vor welche Richter ſolches geſchehen ſolle?

Bey dem erſten Punct iſt dieſes zu præmittiren, nach dem man ohn allen zweiffel die Appellanten am Cammergericht pro veris contumacibus, als weil ſie auff die artickul / nach innhalt der B. Hoffgerichtsordnung / nicht geantwortet / angeben / vnd dieſe appellation zuverwerffen bitten wird / auß vrſachen
quod ſit contumax † in recuſando reſpondere poſiti- 1
onibus, verus contumax, habeatur pro confeſſo & eum ſic non recte appellet, per ea quæ allegat Franciſcus Viu. *deciſ.* 138. *num.* 35. 36.

Wie vnd welcher geſtalt dieſem einwurff zubegegnen ſey / vnd ich wil es darfür halten / es ſolle derſelbe die Appellanten an ihrer eingewandten Appellation zuverhindern etwas zu ſchwach ſein / dieweyl die Rechte ein vnterſcheid machen zwiſchen den jenigen / der auff empfangene Citation gantz vnnd gahr auſſenbleibet / vnd alſo billig pro vero contumace zuachten iſt / vnd allein ſich in non exhibendo vel non reſpondendo ſeumig erzeigt / welcher à beneficio appellationis nit außgeſchloſſen wird / text. eſt expreſſus. & ibi Bartolus & gloſſ. *in verb. appellandi auxilium. ff. de appellat.* wie dann der Appellanten Anwalde zu B. Gerichtlich conſtituiret, in loco iudicii geweſen / vnnd in nichts anders ſich vngehorſam bezeuget / denn daß er diß dem Vrtheyl / ſo den 3. Aprilis Anno 98. publiciret, angehengte Commination nicht nachkommen / vnnd demſelben innerhalb gebührlicher zeit nit gehorſamet
gehabt / quo caſu etiam verus contumax † in non a- 2
gendo intra terminum ſibi ad agendum præfixum nihilominus appellare poteſt, Alexand. *in l. properandum. § ſin autem reus. num.* 21. *Cod. de iudic.* vbi dicit hoc eſſe bene notandum.

So haben ſich auch dißfalls nicht zwar die von E. ſelbſt / ſondern ihr Anwalde in non reſpondendo poſitionibus, & reliquis ſibi in ſententia iniunctis, ſeumig vnd vngehorſam bezeuget. Derowegen auch denſelben die Appellation nicht geſperret werden kan.
Cum vera contumacia † non aliter à beneficio ap- 3
pella-

pellationis excludat, quam ſi ſit propria contumacia domini, non etiamſi ſit contumacia procuratoris. Alexand. *ibid. num.* 24.

Vnd ich mache mir keinen zweyffel/ es werde nunmehr das Appellation Libell am Cammergericht eingebracht/ vnnd die im vorigen Vrtheyl angezogene contumacia purgiret worden ſein/ da auch ſolches geſchehen/ ſo will ich nicht darfür halten/ daß man ſich durch ſolche contumaciam der gantzen Hauptſachen verluſtig gemacht/ cum contumaciæ vnius no-
4 mine † non debeat quis puniri in diſpendio totius cauſæ, neque audientia propter contumaciam perpetuo denegari debeat. gloſſ. *in l.* 1. §. *hoc iudicium.* vbi Bald. *numer.* 2. *ſi quis ius dic. non obtemp.* Dec. *in c. quæ in Eccleſiarum. num.* 14. *verſ. non tamen videtur recedendum. de conſtitut.*

Auff der andern Frag beruhet Cardo totius controuerſiæ, vnd hat mit derſelben dieſe gelegenheit/ daß die Klage fürnemblich wieder H. von E. ſelige Verlaſſenſchafft angeſtellet/ vngeachtet/ daß E. von E. vnd G. K. als W. von E. auch ſeligen teſtamentarii vor Beklagte angegeben ſind/ tanquam rei conuenti beſprochen werden/ derowegen gut acht darauff zu geben iſt/ ob auch dieſe Klage wieder ermelte Beklagte hafften könne oder nicht/ welches daher abzunehmen iſt/ wann W. von E. ſeines vor jhme verſtorbenen Bruders H. Erbe worden/ auff welchen fall dieſe angeſtellete action wieder W. von E. eingeſatzte Erben nothwendig auch ſtat haben müſſe. Cum eadem
5 ſit perſona † hæredis & defuncti, qui in eum trans-
6 miſit hæreditatem, & par habenda eſt † vtriuſque fortuna, & nihil de defuncti obligatione ex perſona hæredum immutandum eſt, wie ſolches mit anſehenlichen Rechtsgründen/ da es vonnöhten/ beweret werden köndte.

Nun befindet ſich aber auß den Acten gahr nicht/ viel weniger iſt es zubeweyſen/ daß W. von E. ſich ſeines Brudern H. Verlaſſenſchafft jemals angemaſt/ oder vnterfangen. Sondern es iſt vielmehr auß dem zwey vnd dreyſſigſten Artickul der eingebrachten Klag ſo viel zuvernehmen: Als Hans von E. ab inteſtato ohne Erben verſtorben/ daß ſein Bruder Wolff/ vngefehrlich in vier oder fünff wochen den neheſten nach ſeines Bruders Hanſen abſterben/ auch Tods verſchieden ſey vnd iſt mit keinem Buchſtaben erwieſen/ daß er ſich deſſelben Verlaſſenſchafft noch bey ſeinem Leben habe angemaſt/ welches aber nothwendig geſchehen muß/ wann dieſe Klage contra deſſen Erben
7 hafften ſol. Cum hæreditatis † aditio non præſumatur, nec ſolo animo fiat, Menoch. *de præſumt. lib.* 4. *cap.* 55. vnnd iſt zwar das contrarium, & quod nunquam ſit facta aditio etlicher maſſen auß dem inhalt des vier vnd dreyſſigſten Klag Artickuls/ zuvernehmen. Dann daſelbſt wird articuliret, man habe Wolfen von E. Teſtamentarien erſuchet/ ſich wegen Hanſens von E. Verlaſſenſchafft mit den Appellaten zuvergleichen. Da aber jhnen darauff keine antwort zukommen/ habe Geörg von E. nach inhalt des 35. vnd 36. Artickuls/ ſich ſeines Bruders Hanſen Erbſchafft vnterfangen. Auß welchem allem klar vnd offenbahr/ daß dieſe Beklagten jtzige Appellanten nicht ex capite aditæ hæreditatis fraternæ, quam nunquam adierunt, ſondern auß dieſer Vrſachen müſſen belanget worden ſein/ daß ſie nach inhalt des ein vnd viertzigſten Artickuls in einem Anno 40 auffgerichten/ vnd bey den acten folio 6. zubefindenen vertrag ſolche Spruch vnd Forderung/ welche die jtzige Appellaten zu Hanſen von E. Haab vnnd Gütern gehabt/ oder zu haben vermeynet/ auff ſich genommen/ vnd dieſelbe vor ſich ſelbſten außzutragen vnd zuvertretten bewilliget.

Iſt alſo die Frag/ ob dieſe Klag wieder die Appellanten, krafft angezogener ſolchem Vertrag einverleibter Clauſull zu Recht beſtendiger weiß habe angeſtellet werden können/ vnnd was dardurch zuerhalten ſey. Ob nun wohl daran nit zu zweyffeln/ daß ermelte Clauſul/ in welcher die Teſtamentarien frembde Händel zuvertretten auff ſich genommen/ jhnen zum
höchſten nachtheylig. Cum etiam alienas lites † quis 8
in ſe poſſit ſuſcipere. *l. litem. Cod. de procurat.* So halte ichs doch gäntzlich darfür/ daß die Klägere auff den fall ſie eynige rechtmäſſige vrſach gehabt/ zu Hanſen von E. Haab vñ Gütern zu klagen/ ſich derſelbē dardurch verluſtig gemacht/ in dem ſie ſich nach abſterbug Barbara von G. Hanſen von E Wittibin/ vnerlangten Rechtens/ eigenthätlicher weyſe vnd eygenes Gewalts vnterſtanden/ alle Hanſen von E. nachgelaſſene fahrende Haab vnd Güter/ vnerſucht Wolffen vō E. Teſtamentarien vnd Erbē an ſich zu ziehen/ alle bahrſchaft/ Silbergeſchirr/ Klenodien/ Haußrath/ Getreyde/ Viehe/ Wein/ Bier/ vñ anderſt vnter ſich außzutheylen/ hinweg zu führen/ zu verkauffen/ vnd zu jrem nutzen zu wenden/ auch jhres gefallens damit vmbzugehen/ vnd hierüber H. von E. Siegel vnd Petſchafft zu jren handen zunehmen/ wie ſolches die ex parte der Beklagten/ vnnd jtzigen Appellanten, auff deroſelben 4. vnd 5. Defenſional abgehörte Zeugen gnugſam Bekuntſchafften. Vnd ſolchs in ſpecie auff das kürtzte zu deduciren ſo ſagt der erſte Zeug Chriſtoff St. ſolchen 4. Artickul wahr/ vnd bey dem 3. Fragſtück deſſelben Artickuls thut er dieſen Bericht/ dz die Klägere an ſtat jrer Haußfrawen H. von E. verlaſſenſchafft ſich vnterfangen/ Küh/ Getreyd/ Wein vnd Bier/ auch anders hinweg geführet/ welches er Zeug ſelbſt geſehen mit welchem der 2. Zeug Cuntz B. vbereinſtimmet/ in dem er obermelten 4. Defenſional wahr ſagt/ vnd bey dem 3. Fragſtück deponiret, Barbara von G. Tochtermänner/ als Euſtachius von W. welcher die Suſanna gehabt/ Sebaſtian N. vnnd Chriſtoff von W. hetten an ſtat jhrer Haußfrawen ſich Hanſen von E. verlaſſenſchafft vnterfangen/ welche außſag ermelter Zeug bey dem 11. Defenſional wiederholet/ welches der dritte Zeug Eberlin S. gleicher geſtalt bekunt ſchafft/ vñ bey dem 4. Defenſional deponiret, dz Euſtachius vnd Chriſtoff von W. als Barbara von G. Tochtermänner nach abſterben Hanſen von E. ſich der Erbſchafft vnterfangen die Fahrnuß vnd alles Getreyde verkaufft/ Hunde vnd Vieh nach dē Gänßhoff/ welcher des Euſtachii v. n W. geweſen/ getrieben/ dann/ wie dieſer Zeuge bey dem 11. Defenſional außſaget/ Wolffen von E. Erben nichts bekommen/ viel weniger ein Inuentarium auffrichten können/ ſich auch ſolcher Erbſchafft nicht vnterfangen/ wie dañ die vbrige Zeugen/ als Hans F. bey den 4. Defenſional einen ebenmäſſigen bericht thut/ mit dieſem anhang/ daß ſie nie wohl ein Haſen Garn hinder inen gelaſſen hett ꝛc. Vnnd iſt vnvonnöhten der andern Zeugen hierüber gethane außführliche außſag anhero zu wiederholen/ dieweyl ſolches zu weytläufftig vnd der Zeugnüß ohne das bey den Acten verhanden/ auch ſo viel zuerkennen gibt/ dz ſich die Klägere/ da ſie etwas zu fordern gehabt/ eygenes Gewalts auß Hanſen vō E. deſſen Erben ſie doch nit geweſen/ verlaſſenſchafft halben bezahlet gemacht/ welches jhnen/ wie kurtz hernach erinnert werden ſol/

den ſol/keines wegs gebühret hat: in maſſen ſie ſolches wohl verſtehen vnd ſelbſt vermercket/auch deßenthalben bey jrem 36 vnd 57. Klag Artickul articuliret, daß Geörg võ E als ein Erbe H. ſeines Brüdern/ſich mit jnen in eine Vertrags handlung eingelaſſen/ vñ jnen bewilliget/alle deſſelben hinderlaſſene eygene Stück vnd Güter/wie die namen hetten/daruon nichts außgenommen/jn jrem eygenem Gewalt vnd Handen zu nehmen: Sie haben aber den inhalt ermelter zweyer Articuln nit mit einem eynigen Zeugen erwieſen/ außſerhalb wz Geörg von E. Beklagter bey dem 36. Artickul vermeldet/jr Haußwirth ſelliger habe ſich ſeines Brüdern Hanſen Verlaſſenſchafft vnterfahen wollen/es ſey jhme aber nie verſtattet worden/welches directo dz contrarium iſt/deſſen ſo die Klägere articulirt. Vnd wann auch ſchon Geörg von E. dergleichen etwas bewilliget/ſo hette man dennoch Wolffen von E. Teſtamentarien/jtzige Appellanten, vmb jhren conſens
9 auch befragen müſſen/quod enim omnes † tangit ab omnibus debet approbari.

Dieweyl ſich nun ſo viel befindet/daß ſich Klägere H. von E. Verlaſſenſchafft ſelbthätiger weiſe/ohn bewilligung deſſelben Erben/vnd ohne licentz des Richters angemaſſet vnnd vnterfangen/ſo iſt auch dahero ſchlieſſlich wahr vnd offenbar/dz ſie ſich dardurch jrer zuſpruch vnnd forderung/ſo ſie zu ſolcher Verlaſſenſchafft gehabt/oder zuhaben vermeint/verluſtig gemacht haben/creditores enim, ſi aduerſus ſuos debitores agant, per iudicem id quod deberi ſibi putant, repoſcere debent, aliuqui ſi in rem debitoris ſui intrauerint, id nullo concedente, iur crediti amittunt. *l. creditores. 7 ff. ad l. Iul. de vi priu.* Et quod creditor ſine
10 auctoritate † iudicis res debitoris occupãs, lege Iulia de vi priuata teneatur, & tertia parte bonorum mulctetur, & inſuper infamis fiat, teſtatur I C. Modeſt. *in l. fin. d. tit.* late Menoch. *rem. 5. remed. recup poſſeſſ.* Welches auch ſo weyt wahr iſt/ wann ſchon zwiſchen den Klägern vnd H von E. ein pactum oder vergleichũg vorher gangen/de ingrediendo poſſeſſionem ꝓpria auctoritate, dz ſie dennoch dardurch/vñ durch ſolches pactum ſich keiner poſſeſſiõ. viel weniger eines dominii an ſolcher H. võ E verlaſſenſchafft anmaſſen könten: cum illud pactum tantum tribuat nudam tentam & aſininam quandam detentionẽ. *l. officium. de*
11 *rei vend.* cum quidem ad hoc vt poſſeſſor † quis efficiatur neceſſario interuenire debeat inductio iudicis in poſſeſſionem. Bart. & Salyc. *in l. creditores. Cod. de pign* da dargegen allhier vñ in gegenwertigen fall/dergleichen pactum oder vergleichung nicht verhanden/ſondern es haben ſich die Klägere H. von E. verlaſſenſchafft/für ſich ſelbſt de facto, auß eygenen bewegnuſſen/ohne eynig zuthun oder bewilligung der Obrigkeit/vnd alſo gäntz vnd gar nulliter angemaſſet/auch ſich dadurch der ſtraff oder verordnung der Rechte/ daruon hieroben meldung geſchehen/ vnterworffen. Auß welchen allen ſchlieſſlich folget/wann ſchon Klägere zu H. von E. verlaſſenſchafft zuſpruch vnd forderung anfänglich gehabt hetten/ dz ſie ſich doch derſelben per occupationem rerum ipſius propria auctoritate factam, haben verluſtig gemacht/vnd nunmehr bey derſelben ferner nichts ſuchen können. Jch wil es auch gäntzlich darfür halten/dz man am Landgericht zu B. fürnemblich auff diß fundament geſehen/vnd daher die Klagen gegen einander cõpenſiret habe. Es were auch zweyffels ohne am Hofgericht ein ebenmäſſig Vrtheyl ergangen/wo fern die fahrläſſigkeit oder verbleybung in reſpondendo poſitionib. actoris, & aliis per ſententiã parti conuentæ iniũctis nicht dar zwiſchen kommen/vnd dem iudici anleytung gegebẽ/ ein anders zuerkennen/welches nunmehr am Käyſ. Cammergericht/vnd in anderer inſtantz/durch ſonderlich angewanten fleiß wird widerumb einzubringen ſein/ wie dann d' Aduocatus cauſæ purgando contumaciã & allegando prædicta iura, der ſachen wol wied recht zuthun wiſſen. Vnd iſt wohl gewiß/dz man keiner ſachen/ſie ſey ſo gut als ſie wolle/zu viel trawen/ſondern allezeit bey deroſelben müglichen fleiß anwenden ſol/ cum bona † cauſa bono actore indigeat *l. ſi ſuperatus.* 12
3. §. 1. ff. de pign daher der Weiſe Mann ſagt/ꝙ iuſtum eſt, iuſte perſequaris. Bey der dritten Frag/ob man nemblich die angeſtelte reconuention Klag erſitzen laſſen oder fort treyben/vnd vor welchem Richter ſolches geſchehen ſolle/halte ich es eygentlich darfür/daß man mit derſelben in Gottes namen fort fahren ſolle/ damit man in omnem euentum dz jenige/ſo ſich vielleicht in anderer inſtantz nit aller dings möchte wider eindringen laſſen/durch diß mittel widerumb erlangen könne/wie dann in erſter inſtantz auß keiner andern dann dieſer Vrſachen/die recõuention Sache angeſtellet worden iſt. Des Richters halben aber/welcher diſsfalls zuerſuchen ſein wird/wil zweyffel fürfallen/ dann die Frage allhier fürläufft/ſi conuentione & reconuentione in prima inſtantia cumulata, ab alterutra ſal ẽ appelletur, an poſſit iudex in altera reconuentionis forſan cauſa nihilominus procedere? Jn welcher Frage etliche Rechtslehrer dahin ſchlieſſen/dz die reconuention Sache nichts deſto weniger coram iudice priore fortgetrieben werden ſolle/wann ſchon von dem Vrtheyl/ſo in der conuention Sachen ergangen/appellirt worden iſt. Innoc. *in cap. cum nobis. de election.* Specul. *de reconuent. §. videndum enim. in fin.* Etliche aber ſchlieſſen dahin/wann die cauſa cõuentionis, durch die eingewante Appellation an den Oberrichter deuoluiret wird/daß auch die reconuention Sachen dahin deuoluiret werde/idq; per hanc viuã rationem: Ne continentia † cauſæ, litigii & proceſ- 13
ſus diuidatur, quæ cum in prima inſtantia vtramque ſimul tractari voluit, nec in ſecunda diuidi patietur, *nouell. 96. c. 2. de mut petit. ſiue executorib.* Darumb wolte ich rahten/dz man am Hoffgericht zu B. in der reconuention Sachen were fort geſchritten: würden aber daſelbſt/die von E. als reconuenienten abgewieſen/ ſo hette man als dann Vrſache/entweders ſich võ ſolchem abſchlägigen Beſcheyde ans Cammergericht zu beruffen/oder ſonſten die reconuention Sache/als ein connexum cauſæ conuentionis daſelbſten auch anhängig zu machen/damit alſo beyde Sachen pari paſſu zu gleich fortgetrieben/vnd da je in der conuention Sachen vber alle zuverſicht/vnnd allen angewandten müglichen fleiß etwas verlohren werdẽ ſolte/daſſelbe in der reconuention Sachen widerumb eingebracht/oder/wie zuuoren am Landgericht zu B. geſchehen/beyde forderungen gegen einander compenſiret werden möchten.

Finis Conſiliorum D. Abelis Strasburgi.

INDEX RERVM AC VERBORVM HOC IN SECVNDO VOLVMINE CONSILIORVM D. IACOBI THOMINGII ET D. ABELIS STRASBVRGI, contentorum locupletiſſimus.

PRIOR NVMERVS DENOTAT NVMERVM marginis, poſterior foliorum.

A.

ABſolutio a iuramento ad forum Eccleſiaſticum. 8.275

Abſolutio ſine cauſa ante conceſſa non valet. 56.29

Abſolutio quando requiritur, & quando non. 61.30

Abſolutionis cauſa concedenda iuſta quanam. 58.29

Acceſſio quando dicitur neceſſaria 59.71.

Acceſſiones voluntariæ quæ dicuntur. 61.71

Acceſſorium ſine principali eſſe nequit 12.282

Acceſſorium per ſe ſubſiſtens non tollitur, principali ſublato. 65.71

Accuſatio eſt iudicii fundamentum. 11.276

Accuſatoris officium quod eſt. 16.257

Actio nulla ei naſcitur, cũ quo nihil actum eſt. 11.142

Actio eſt fundamentum iudicii. 11.276

Actio quem nam de euictione tenet, eundem agentem multo magis exceptio repellit. 11.90

Actionis vtiliſ vel directæ exercitium, an ad emptorem tranſeat. 37.196

Actiones perſonales perſonam contrahentis, eiuſq; hæredum egredi non debent. 13.82

Actor ad iuramentum in litem ratione damni quando non admittitur. 215.230

Actor quando probatione non indiget. 32.166 *actore non probãte, reus abſolui debet.* 34.166

Actor contractum in perſona ſua non adimplens, per exceptionem fidei non ſeruatæ repelli poteſt. 32.175

Actus eundi ad molendinum eſt in eorũ quẽ molunt, poteſtate. 55. 0

Actus quilibet initio eſt voluntatis & officii, non etiam neceſſitatis. .0 266

Actus ad eximendum delictum in dubio, an cenſeatur alieno nomine factus, vel proprio. 16.17.244

Actus quilibet ita accipi debet, vt potius valeat, quam in nihilum recidat. 46.120

Actus limitatus limitatum effectum producit. 17.161

Actus conditionalis tuncdemum perficitur, cum conditio ſit impleta. 16.13

Actus vires ſuas vno in loco ſemel ſortitus, eiuſmodi poſtea in toto mundo exerit. 18.134

Actus diiudicatur ſecundum formam & effectum, non ſecundum verbalem denominationem. 25.59

Actus extrinſecus animum intrinſecum probat 50.221. *actus agentium operari debent ſecundum voluntatem eorum, non vltra, præter vel contra* 53.221. *actus ſubſecutus verba præcedẽtia declarat* 54.221

Actus quando proteſtatione eſt potentior, tunc ea non valet 85.226

Actum nihil creditur, donec aliquid agendum ſupereſt 103. 229

Actuum frequentatio mentem deliberatam arguit 62.:33

Actum aliud non intelligitur, quam quod ſcriptura expreſſum eſt 17.96

Adimplendi conuentionem poteſtatiuam facultas nullo tempore præſcribetur 52.102

Adminiſtrationis ratio quã ſo inter fratres reddi non debet 43 247. *adminiſtrationis tutelaris ſequela eſt rationum redditio* 57.249

Adminiſtratores quilibet rationem ſui geſtus reddere tenentur 29.60

Adminiſtrator quilibet rationem reddere de adminiſtratione tenetur 11.242

Aduerſarii exculpatio inculpato præbet indicium innocentiæ, vnde id exculpatio reſtituit, quod inculpatio abſtulit 40. & 41.147

Aduocatorum ſalarium in ſingulis cauſis, exceptis criminalibus, aureos 100. *egredi non debet* 37.27

Adulterium iure ff. non puniebatur capitis pœna, ſecus tamen iure C. & Inſt. titulonum 34.10

Æqualitas inter dotem & donationẽ propter nuptias in omnibus & per omnia ſeruari debet 32.85

Æqualitas eſt finis iuſtitiæ diſtributiuæ & commutatiuæ 10.202

Æquitas ſcripta rigori iuris præferri debet 14.282

Æquitati naturali nihil conuenientius eſt, quam voluntatem domini rem ſuam in alium transferre volentis, haberi ratam 59.103

Æqui & veri inuentio in iure valde difficilis eſt . 40

Afflictio afflicto dari non debet 4 : 4

Agentium actus vltra eorum inſpectionem non operatur 22.1

Agnatus proximus quando rem venditam redimere vel diſtrahere poteſt 11.4 & 42.46

Agnatus emptore quando potior eſt 14. 43

Agnati in quonam grauari, & in quo releuare poſſint 4 . 6

Alienatio quæ an ſemper prohibita ſit 81 *huius appellatione an donatio etiã complectatur* . 1

Alienationis paternæ reuocandæ facultas, an ſolis agnatis, & non filiis permiſſa videatur, & cur 1 . 42

Alienatione prohibita, donatio etiam prohibita cenſetur 2 .283

Aliud eſt promittere, aliud facere 4.229

Aliud eſt vendere, aliud de vendendo promittere 1 .229

Aliud eſt iurare, aliud loco iuramenti promittere 4 214

Alius me inuitum liberare quidem pote , ſed non mihi inuito obligationem auferre 6 2 4

Aliquid faciendum non eſt, vnde alterius damnum ſequi poteſt . 4

Allegans metum præſumtioni pro ationem violentiæ opponere debet 3

Allegans

Allegânti ſolutionem onus probationis incumbit 13.142. allegans ſcientiam eam probare debet 21.144
Allegare & probare ſunt diuerſa 24.165
Altare vnum non diſcooperiendum eſt, vt alterum cooperiatur 19.117
Alterum ſine altero eſſe nequit 58.71
Ambiguitate in verbis non exiſtente, declaratio voluntatis admitti non debet 19. 186
Amicorum, conſanguineorum & aliorum honeſtorum virorum præſentia, omnem doli præſumptionem excludit 26.234
Amor Chriſtianus omnibus prodeſſe debet, & nemini nocere 25.196
Amotio ab officio non eſt leuis pœna 1.256
Anni 40. ad inducendam conſuetudinem, an ſufficiant 12.63. in rebus eccleſiæ præſcribendis anni 40. requiruntur 13.63 44.69
Animus per exteriora colligitur 59.152
Antecedente deſtructo, corruit conſequens 102.228 34.246
Antecedente prohibito, cenſetur etiam conſequens eſſe prohibitum ſeu potius id, per quod ad illud peruenitur 9.215
Antiapocha chirographum deſignat 43. 219
Apocha quæ dicuntur 41.219. apocha Græce ſignificat receptionem 42.219
Approbans aliquid, non videtur approbare circa id, quod ipſe ignorat 34.254
Approbatio facto declarata plus operatur ea, quo verbis eſt oſtenſa 19.216
Apoſtatarum bona publicari debent 11. 271
Argumentandi ſeu ſoluendi genus per retorſionem in iure omnium cenſetur eſſe optimum 55.178
Argumentum à ſolitis vel communiter accidentibus in iure an valeat 21.4
Argumentum à vaſallo ad emphyteutam in iure an valeat 73.9
Argumentum à ſolitis in iure firmum 43. 19
Argumentum à ſufficienti partium enumeratione in iure eſt firmiſſimum 4.22 31.207
Argumentum à lege ad pactum in iure negatiue valet 8.12
Argumentum à pactis ad ſtatuta in iure validiſſimum 18.280
Argumentum à contrario ſenſu validiſſimum 1.131 26.135 56.8.19 58
Argumentum ab vltimis voluntatibus ad contractus, & econtra recte valet 19. 43
Argumentum à dicto ſecundum quid, ad dictum ſimpliciter non valet 27.165.34 26
Argumentum à nomine etiam in probatione dominij valet 2.241
Argumentum ab æquiparatis quandam iure valet 53.249
Argumentum à ſimili in iure eſt periculoſiſſimum 55.249
Argumentum ab antecedentis deſtructione ad conſequentis deſtructionem, an in iure valeat 58.249
Argumentum à lege ceſſante in iure firmum 80.123
Argumentum à multo magis, in iure eſt validum 71.206
Argumentum à fortiore in iure efficax eſt 31.207
Arrha datio emptionem non inducit, ſed eſt argumentum emptionis 23.108. arrha ſponſalia vel matrimonium non aliter arguunt, quam ſi verba ad hoc apta præceſſerint, ideo ſecundum verba potius æſtimanda 24.108
Aſſertio probationis eſt releuatio ſaltem, non probatio 65.153
Aſſeueranti probatio iniungitur 24.144
Aſſignare eſt facti 20.35
Auctor quod vſucapere nõ poteſt, multo minus ſucceſſor ſuus 28.98
Auxilium ordinarium non impedit extraordinarium 30.268

B.

Bartolus à Dd. paſſim dicitur lucerna, dux & auriga iuris 15.91. eius auctoritas quæ & quanta, & vnde colligi debet 14.91 ea in actu practico ſuprema ac potiſſima tantum dicitur 16.91
Benefacere alijs indecorum eſt, & propriam ſalutem negligere 29.196 quod & ratio naturalis non ſuadet 30.196
Benefactoribus rurſus benefacere debemus 27.264
Beneficium ab aliquo alicui præſtitum, ipſi damnoſum eſſe nequit 6.262
Beneficium non niſi in rebus ſoli aut ſolo cohærentibus, aut inter immobilia connumerantibus conſiſtere poteſt 2.31 22.14
Bene merentibus quæ conceduntur, ea efficacius conceduntur 1.261
Bene obligare non detrectat, qui bene ſoluere cupit 88.209
Bigamia non ſon ſolum pœna ſtupri, ſed capite plectitur, iuxta quoſdã 32.110. præſertim iuxta conſtitutiones Imperij 33. 110. imo quod non capitis pœna, ſed publicatione dimidiæ partis bonorũ puniatur, firmatur 37.111.45.111. & conſtitutio imperialis declaratur de matrimonio per copulam cõſummato 38.46.111
Bona pignori obligata cum onere ſuo ad quemcunq; tranſeunt 75.112
Bona habens rem cum moniali tradentur monaſterio, vbi monialis morabatur 27 273
Bona feudalia quando ab allodialibus vel hæreditarijs differunt 12.81
Bona præſentia facilius amitti ſolent, quam futura 22.272. bona nondum quæſita haberi nequeunt 23.272
Bonorum confiſcatio in caſibus, in quib propter delicta bona confiſcanda veniũt, an ad futura quoq; bona extẽdatur 19.272
Bona ſua amittere, & lucra non capere par ratio eſſe non poteſt 42.176
Bonorũ muliebrium diſtinctio quæ & qualis 1.115. bona paraphernalia an in poteſtate vxoris maneant 10.116. inter fructus bonorum paraphernalium quaſnam diſtinctio adhibenda 11. & ſeq. 117. quid de induſtrialibus dicendum 13. 117. & quid de naturalibus 14.117
Bonorum obuentio vel hæreditas pacto in alios transferri non poteſt 37.17

C.

Capita quot, tot ſententiæ 25.65
Capitis pœna variè accipitur, & in dubio de ciuili velut mitiori accipitur.
Capituli conſenſus in rebus eccleſiæ gerendis in primis neceſſarius eſt 14.63. hic nõ de neceſſitate ſed honeſtate requiritur 36. 67
Carcer eſt metus iuſtus 42.27. promiſſio in carcere facta non valet. 51.28. quinam in carcere ſeu vinculis detineri dicuntur 45.27
Caſtro cum pertinentijs ſuis conceſſo, veniũt quoq; fructus, mancipia & reliqua 21. 35.
Caſualia regulam non euertunt 53.7
Caſus in conſilio 9. Iac. Thoming. de quibus nam debitis loquatur 20.82
Caſus fortuitus à nemine prauideri poteſt 48.269
Caſus in iure omiſſus in diſpoſitione iuris communis remanet 31. & 41.85
Caſus ſpeciales regulam non euertunt 53.7
Caſuum ob diſſimilitudinem ab vno contractu ad alium non recte infertur 28.5
Cauſa pia quænam dicatur 8.279
Cauſa limitata effectum limitatum producit 6.89
Cauſa bona actore bono indiget 12.289. 112.230.11.164
Cauſa, ob quas ſtatuta vel leges conduntur, quales eſſe debent 84.123 cauſa ſublata, tollitur effectus 90.124 & eſt ea, quæ illud, cuius eſt cauſa, efficit 91.124. in cauſis inquiſitionum & criminalibus maior cura quoad examen teſtium adhiberi debet, quam in ciuilibus, & cur 115. 128
Cauſa ceſſante ceſſat quoq; diſpoſitio legis. 26 14 12.3 30.259
Cauſa victoriam ſuis clientibus promittentes, æquiparari ſolent venditoribus fumi 51 248
Cauſa totum pondus in probatione vertitur 30.255
Cauſa quæ dicitur ardua, & cur 38. cauſa pecuniaria cauſis criminalibus æquiparantur 39.268
Cautela ſuperflua non nocet, ſed neceſſariorum prætermiſſio 22.164
Cautio nuda & indiſcreta conſtituti non obeſt 10.57
Cautionis vel obligationis renouatio ad præſcriptionem interrumpendam, ante tam completam fieri debet, & non poſt 26 93

Certum tenendum, & incertum omittendum eſt 3.232

Ceſſionarius iure cedentis vtitur 62.103

Ceſſionis beneficium eſt ſubſidium miſerorum, & non præſidium doloſorum 109.127

Charitas ordinata à ſeipſa incipit 26.196. 40.175. & ſi plus in ongue pedis amat, quam aduerſarium in vertice capitis 27.196

Chriſtianorum verus cultus eſt, pauperes & in neceſſitate poſitos adiuuare 7.262

Cicero bona mobilia fortunæ ludibria vocat 41.237

Citari eſt prætoris auctoritatem non contemnere 26.84

Citatio partis aduerſæ quando neceſſaria, & quando non 60.30. & ſi in impetratione abſolutionis à iuramento quando neceſſaria 62.30

Ciuitates imperiales an rem & dominium priuato cum cauſa auferre poßint, & quando 64.49

Ciuitates quanam loco priuatorum habentur 11.279. ciuitas quando non habet priuilegium tacitæ hypothecæ in bonis contrahentium 12.279. ciuitas in quibus à fiſco differt 13.279. ciuitas Romana ſola propriè dicitur, & eſt Reſpubl. 14.280 ciuitas ex diuerſis, tanquam ſuis partibus conſtat 16.280

Clam & ſecretò quando quid fit, inde fraus & dolus præſumitur 10.195

Clauſula pugnanter ſine tergiuerſatione ſeu exceptione, ohne widerrede/ & in continenti, von ſtund an/ cum effectu properandi, an accipienda ſint 67.104

Clauſularum, ex certa ſcientia, & de plenitudine poteſtatis, vis & poteſtas quanam 56.48

Clauſula, ſämptlich vnd ſonderlich/ intellectus qualis 38.263

Clauſula, nô alio modo, eſt multum prægnans, & alium intellectum à verbis ſeparatum non admittit 20.233

Clementia gratia an iudicanti ſit affectanda 1.184

Clericus beneficiatus matrimonium contrahens per verba de præſenti, beneficio renunciaſſe præſumitur 6.271

Codicilli ſunt quaſi famulæ teſtamenti, nec pari gradu ambulare poſſunt 29.253

Cognationis vinculum in ſuccedendo nihil operatur 26.263

Cognoſcens monialem tria committit, & in quanam 4.271

Collecta quanam perſonis imponuntur, & quanam rebus 86.209

Collecta in ſignum diuinæ & humanæ ſubiectionis præſtantur 33.203

Comes in ſuo comitatu tantum poteſt, quantum Imperator in imperio 5.201. & in eo dicitur Princeps 6.201

Comites in ſuis ditionib. omnia poſſunt, quæ poteſt Imperator in Rom. imper. 0.21.134

Commodum amittens, damnum pati videtur 24.174. 66.180

Compenſatio ſolitudinis & apportatorum matrimonij onerum, eadem ſit ratio 24.258

Compoſitio inter alios facta, alijs non conſentientibus nec prodeſt, nec nocet 11.233

Concedentis iure reſoluto, ius etiam accipientis reſoluitur 45.46

Conceßio qualibet in dubio allodialis cenſetur, & non feudalis 38.37

Concluſio bona ex præmißis non ſequitur 51.178

Conditio iniqua alteri per alterum inferri non debet 33.118

Conditionis natura ea eſt vt actum ſuſpendat, ita vt nec actio nec obligatio naſcatur, antequam conditio exiſtat 15.13

Conditioni præciſè factæ quando parendum 9.3

Confeßio ipſa notorium inducit 10.74

Confeßio propria plus valet, quam mille teſtes 5.241. Confeßio manifeſtißima probationem conſtituit 9.242. extraiudicialis confeßio nihil operans, quando non valet 50.248

Confeßio contra præſumtionem iuris & de iure admittitur 2.106

in Confitentem nullæ ſunt partes iudicis rei iudicandæ, ſed æſtimandæ vel exequendæ tantum 8.4

in Confitentem nullæ ſunt partes iudicis, niſi in condemnando 3.106

Confirmans inualidum, de nouo quid dare vel concedere videtur 15.133

Confirmatio non valet, quando non inuenit, quod confirmat, nec ad prohibita extendi debet 6 & 7.132

Confirmatio nihil noui iuris tribuit 30.136

Confirmatio defectum ſolennitatis, formæ & perſonæ ſupplere debet 31.235. 14.133 24.135

Confiſcatio in quæſitis valet, & non in quærendis 20.172

Coniunctis facta coniunctorum ſcire præſumuntur 88.227

Conſenſus ſpiritualis matrimonij fortior eſt carnali 65.113

Conſenſus à quo petitur, is dominus reputatur 65.205

Conſiliarij perſona debet eſſe probata & nobilis, imò pars corporis domini 5. & 6.241

Conſilium malum conſultori peßimum 25.187

in Conſulendo à communi opinione non recedi debet 112.127

Conſuetudo infeudandi quanam ſufficit 4.62. hæc an ex ſola actuum frequentia conſtitui poßit 10.62. ad eam inducendam quænam requiruntur 9.61. & quot actus in ea ſufficiunt 11.63. ad inducendam hanc an 40 anni ſufficiant 12.62. conſuetudo infeudandi ſpecialis, an neceſſaria 31.07

Conſuetudo nulla per actus meræ facultatis introducitur 52.70. hic nec conſuetudo neque præſumptio inducitur, quæ mera facultatis ſunt

Conſuetudo iniuſta & mala non [illegible] conſuetudo, ſed abuſio potius & corruptela 2.17

Conſuetudo iuri poſitiuo vel legi municipali quando præiudicat 3.245

Conſuetudines locorum in ſ[illegible] conſtituunt 20.35

Conſuetudo facti eſt probatione indigens 3.138. 66.5. & eſt optima legum interpres 45.8

Conſuetudinis & legis ratio an ſit vna & eadem [illegible]

Conſuetudo & lex ſcripta eandem habent auctoritatem 3.36

Conſuetudo qualibet, ſi dicitur transgreſſa, non valet 41.9

Conſuetudo & lex à pari procedunt [illegible] 12 harum ambarum par ratio eſt 40.46

Conſuetudo & eius vis quæ ac qualis in ſtatutis de elocandis virginibus nobilibus 33.85

Conſuetudo & lex eiuſdem ſunt effectus 48.87

Continentia cauſæ, litiſque & proceſſus quando diuidi debet, & quando non 13.289

Contrahens cum alio, conditionem eius ſcire præſumitur 14.195

Contrahentium amborum voluntas attenditur, non vnius tantum 7.266

Contrahentium voluntatis magis quam verborum conceptio inſpici debent 18.173

Contrahentium mens ab initio dubia, poſtea ex obſeruantia ſubſecuta colligi debet 1.57

Contractus in dubio ſecundum ius interpretandi ſunt, & de iis qui minus ſunt onerosi debitori 18. & ſeq. 97. quilibet contractus præſumitur eſſe talis in effectu, qualem figura literarum oſtendit 1.96 contractus pignoratitius cur minus onerosus ſit, quam emptionis 2[illegible]

inter Contractuum & delictorum notorietatem diſtinctio quænam 13.[illegible]

Contractibus inſerta dubitationis tollendæ gratia ius commune non lædunt 6.179

à Contractu quando recedere non liceat 31.268

Contractus ſunt iuris gentium 25.113

Contractuum vires an ex ſcripturis dependeant [illegible] 29

Contractus omnes, qui inter al[illegible] perſonas fieri poſſunt, an regulariter permittantur 2.23

in Contractib. innominatis etiam [illegible] iure pœnitentia an valeat 14.33

Contractus conditionalis tunc demum perficitur, cum conditio [illegible] 13

Contractuum verba dubia ſunt interpretanda contra eum qui ijs dem verbis dubiis vtitur [illegible]36

Contractibus quæ nominata non ſunt [illegible] ea pro omißis expreſſis habentur [illegible] 36. cum de mente [illegible] aliter non conſtat, quam per verba, in contractibus ea non tam inſpicienda ſunt, quam mens ipſa 23.5

Contra-

Contractus & tranſactiones claudicare non debent 69.224. a contractu recedere volẽs, quid prius reſtituere teneatur 72.225 in contractib. nominatis locus pœnitentiæ cur non ſit 87.217. contractum pro parte approbãs, in totum approbare cenſetur 70.224

Contractus totus reſcinditur, pacto ſubſtantiali non ſeruato 113

Contract. verba in quolibet negotio ſunt inſpicienda 8.159 ſpecialius in contractib. nõ vſurpata pro omiſſis habentur 11.159

Contractus cum eccleſia celebratus, eſt periculoſus 1.266. à cõtractu pleno recedi nõ debet per contractum imperfectum, ſed contra ſic 8.266. contractus principi ſuppoſitus eſſe non debet 12.266

in Contractib. re celebratis obligatio in maiorem ſummam contrahi nequit, quam reuera data aut numerata ſit 27.60.

Contractus quidem ab initio ſit voluntatis ex poſt facto autem neceſſitatis 33.60 24.4

Contractus ſine mutuo duorum vel plurium conſenſu obligationis inducendæ gratia adhibito, celebrari nequit 27.4

Contractus ex cõuentione legem accipit 54.70.5 89.2.158.15.267.31.60.6.3

in Contractibus id ſequendum, quod veriſimilius eſt 21.35

Contumacia vera quæ dicitur 3.287. nomine vnius cõtumacia aliquis in diſpendio totius cauſæ puniri non debet 4.287

Contumax in recuſando reſpondere poſitionibus, verus dicitur contumax 1.287. verus contumax dici poteſt, ni etiam in non agendo intra terminum ſibi ad agẽdum præfixum 2.287

Conuentiones & verba eorum, qui negotiis contrahendis implicantur, dicuntur forma contractus 32.16

Conuentiones inſtrumentis dotalibus inſertæ pro legibus, ſtatutis & conſuetudinibus allegari poſſunt 34.85

Conuentiones paciſcentium perſonas egredi non debent 66.30

Conuentionis lex in quibuſuam conſiſtit 8.172

Conuentiones ſunt iuris gentium 25.118

Conniuentia intrantium à delicto non eximit 73.155

Copula requirit concurſum vtriuſq; copulati 12.164

Corporalia poſſideri poſſunt 55.7. corporis expertia non item 68.8

Correlatiuorum idem iudicium eſt 60.205

Creditor ſortem recipiendo, vſuras, intereſſe & pœnam remiſiſſe cenſetur 14.164

Creditor abſq; conſenſu iudicis res debitoris occupans, lege Iulia de vi priuata tenetur & tertia bonorum parte punitur 10.288

Cuiuſq; ſuum videri non poteſt, à quo illud vendicari nequit 5.116

Culparum genera quænam ſunt 52.47

Culpa vacare magnum ſolatium eſt 32.146

Culpa deficiente, pœna non valet 38.261

Culpa imputari debet ei, qui remedio ſibi competenti non vtitur 17.195. in culpa eſſe dicitur tam is, qui ſcire debuit, quam qui ſciuit 16.195.20.195

D.

DAmnatus ad mortem ſtatim ſeruus pœnæ efficitur 68.121

Damnum facere quinã dicuntur, & quando 34.196

Damni emendatio recte petitur, & quando 94.227 cauſa damni fauorabilior cauſa lucri 95.228. damnum probatur per iuramentum illius, qui damnum paſſus eſt 96.228

Damni & lucri non eadem eſt ratio 44.176

Damnum non patitur, qui ſpem lucri perdit 100.228. quando quis damnum pati dicitur 101.228

Damni occaſionem dans, videtur damnum dediſſe 4.194. damnum ſentiens ex propria culpa ſua, illud ſentire non dicitur 35.196. eius ratio quando habenda eſt vel non 36.196

Dati per errorem repetitio eſt, eius conſulto dati donatio eſt 2.23.& 30.26

Deciſiones in terminis meliores ſint regulis 29.268

Debitores Rerumpublic. ad honores inuitari non poſſunt, & cur 10.279

Debitorum nomina an emi & vendi poſſint 12.165.31.196

Debitores ſumus pauperibus in adminiſtrãda iuſtitia, ita vt aliis non fiat iniuſtitia 35.264

Debitor cautionem exponens, vel obligationem creditori ſuo dans, confeſſioni ſuæ ſtare debet 2.55

Debitum petendi ius per dilationis conceſſionem non aufertur 24.77

Defectus clauſula ſuppletiua eius efficacia eſt, vt omnes defectus iuris tituli corrigat 26.133

Defunctus & hæres vna perſona eſſe cenſetur 9.56

Defunctorũ voluntates executioni demandari Reipubl. intereſt 34.260

Defuncti iudicium ſemel agnoſcens, idem quoq; approbaſſe videtur 9.251

Delictum ratione offi. non excuſatur, imo grauius punitur 27.187. delicto ſemel commiſſo, nemo pœnitentia nocens eſſe deſinit 34.189

Delicti vnius nomine bis in aliquem animaduerti an debeat 73.122

Delicti alicuius reus quando quis dicitur 31.146

Delicti vnius ratione nemo pluribus pœnis eſt conſtringendus 106.126

Delictum patris tam filiis nocet, quam deſcendentibus 5.41

inter Delictorum & contractuum notorietatem diſtinctio quænam 13.90

Denegare illud non debemus, quod denegare abhorremus 69.208

Denuntiatio tunc ſemper de ſubſtantia eſt, vbi certa forma in renuntiando requiritur 40.68

Deportationis pœna eſt ad certum locum conſtricta & perpetua 28.26

Depoſitio teſtis & vox pro aliquo tanquam verum teſtimonium quando probat 21.58

Depoſitio de auditu quando releuat 48.149

Determinatio vna plura determinabilia reſpiciens, omnia æqualiter determinare debet 4.241.14.243

Deus ne Cæſari quidem contractus ſubiecit, & cur 13.266

Deus ipſe ex conuentione obligari dicitur 77.208

Dicentis mentem & voluntatem verba declarant 24.35

Dicentibus rei aptiora magis credendum eſt, & non perſonæ honorabili 5.95

Dicta in præcedentibus, cenſentur etiam in ſequentibus repetita 34.175

Dictiones, meum, tuum, ſuum, dominium denotant 6.116

Dictioni, wie auch / æquipollet Latina vocula, vt etiam 28.264

Dictionis, etiam, natura eſt exprimere caſum magis dubitabilem, & minus dubitabilem includere 29.264

Dictionis, nach gelegenheit / efficacia qua 77.225

Dictioni, non vltra, æquipollet dictio weyter nicht / & quæ harum dictionum natura 75.& ſeq. 225

Dictio, omnis, nihil excludit 97.228

Dictio, omnino, & ſimiles modificationem & limitationem non recipiunt 17.233

Dictionis, libere, intellectus quinam 35.260

Dictio, keinerley wege / vel nullo quouis modo, eſt excluſiua 49.204

Dictiones, quouismodo, quomodocunque, ſunt generales, & impropria ſumuntur 50.204

Dictio, quomodolibet, eſt omnium modorum diſtributiua 51.204

Dictio, niſi, antegrediente oratione negatiua, poſita: declaratur 21.108

Dictio, tantum, taxatiua quaſuam perſonas excludere ſolet 4.171.

Dictiones taxatiuæ cuius ſunt naturæ 5.171

Dictionis, nullatenus, ſignificatio propria & natura qua 20.173.62.10

Dictio, omnino, verbo negatiuo iuncta reſoluitur in dictionem, nullo modo, 63.179. dictionis, nullo modo, propria natura & ſignificatio qua 62.179

Dictiones, toties, quoties, infinitatem important 79.183. contractus ex conuentione legem accipit 7.172.52.178

Dies incertus inſtar conditionis obtinet 37.175

Diffamatio per famam probari non poteſt 50.150

Differentia inter ſexum maſculinum & fœmineum in ſucceſſione nulla eſt 20. 263
Difficilia adeo vt à Principe ſint impetranda, pro impoſſibilibus haberi debent 15. 277 impoſſibilium nulla obligatio 16. 277
Diis non detrahes, & Principi populi tui non maledices. 30.189
Dilatio alia eſt probatoria, alia allegatoria 25.165
Diſcrimen inter agnatos & cognatos in teſtamenti ſucceſſione ſublatum eſt 21. 263
Diſcrimen quodnam inter ſalarium ratione laboris, & inter illud ratione induſtriæ & dignitatis 28.259
Diſpoſitio qualibet ab eo, quod conſuetum eſt, interpretationem recipit 48.139
Diſpoſitionis cauſa finalis quando falſa eſt, tota diſpoſitio redditur falſa 23.253
Diſpoſitio qualibet quomodo intelligi debet 19.202
Diſpoſitio omnis ſiue legalis, ſeu vltimarum voluntatum ſeu contractuum à conſuetudine & ab iis, quæ fieri ſolent, interpretationem recipit 44.19
Diſpoſitio conditionalis formam neceſſariam requirit 22 4
Diſpoſitiones generales generaliter intelligi debent 77.122
Diſpoſitio generalis tantum operatur quoad omnia, quantum ſpecialis, quoad ſpecialiter enumerata 6 56
Diſpoſitio vltima quando primæ derogat 40. 236
Diſputatio qualibet de verbis claris cenſetur ſuperuacanea 19.244
à Diſſimilibus nulla illatio rectè fit nec valet 76.156 70.31
Diſtinctio quænam inter illud tempus, ex cuius lapſu præſumitur interuentus ſolennitatis, & inter illud quod præſcriptionem inducit 27 66
Diſtinctio inter proceſſum iudiciarium & in cauſarum deciſione quænam adhibenda 27.84. diſtinctio inter debita vaſalli contracta quænam 46.86
Diſtinctio quænam inter ordinaria tributa & impoſitiones onerum extraordinariorum 87.209
Diſtractio quando an ſemper prohibita ſit 6. 81
à Diuerſis nulla illatio rectè fieri poteſt, nec valet 76.156 70 31
Doctorum dicta ſunt accipienda ſecundum ea quæ allegant 3.95
Doctori de conſuetudine atteſtanti an & quando credendum eſt 43.100
Doctoribus illuſtribus de conſuetudine atteſtantibus credi debet 39.284
Doctores omnes, imprimis conſulentes, breuitati ſtudere debent 1.53
Doctoris dictum de conſuetudine vel obſeruatione atteſtantis fidem non meretur 68 50
D. dicta ſecundum textus allegatos intelligi debent 65.10
Doctori conſuetudinem allegant, an fides ſit adhibenda 67.50
pro Doctore qui falſo ſe geſſit, talemque actum fecit, capite punitur 26.25
Doctores ratione doli commiſſi beneficio ceſſionis gaudere non debent 108 127
Dolus probatione ſemper opus habet, nec præſumitur 53.151
Dolus nunquam præſumitur, ſed probationem neceſſario deſiderat, & quis eſt potiſſimum falſi requiſitum 25 & ſeq.145
Dolus in dubio non præſumitur, & qualibet etiam nullius momenti cauſa ab eo aliquem releuat 24. & ſeq.234 ex enormi læſione dolus præſumitur 27.234 qualibet, etiam leuis & iniuſta, imo beſtialis cauſa à dolo excuſat 28 234
Dolus & iniuria ſcienti & volenti non infertur 4.23 & 41.26
Domicilium ab origine paterna deſcendens, naturale dicitur, & immutabile 8.256 mutatione domicilij nemo à ſua originis iuriſdictione eximitur 7.256. domicilium nouum & ex accidente veniens, cauſam originis non mutat 9.256
Dominium eſt vel directum vel vtile 23.92 29.98. an is qui titulum à tertio quodam habens, fundum meum poſſedit tanquam emphyteuta vel feudatarius per legitimum tempus præſcriptionis, vtile dominium contra me præſcribat 24.92
Dominium eſt ius de re ſua libere ac perfecte diſponendi, niſi lege prohibeatur 52 88 recognitio directi Dominij præſcriptioni an obſtet 31.98.
Dominij proprium eſt rem ſuam alienare poſſe, & pro libitu diſponere 61.102
Dominij definitio quæ 86.124
Dominia quo iure conſtitui ſolent 28. 74
Dominium in incerto eſſe nec poteſt, nec debet 8.116
Dominium vel aliud ius nulli temere auferendum, ſed potius cuique ſuum relinquendum 20.4
Dominium eſt ius de re ſua corporali perfecte diſponendi 39.45
Dominus aliquem expellere non tam videtur, quam poſſeſſionem & ius ſuum contra quem reſiſtentem defendere 68.104
Dominus quando procuratorum geſta rata habere dicitur 68.214
Dominus & vaſallus bonam fidem agnoſcere inuicem debent 8.95
Donatio reciproca ratione obligationis antidoralis inter coniuges conſiſtit 22.117. donationes ſimplices inter virum & vxorem celebratæ an valeant 21.117. donatio contrahi non poteſt, niſi interueniente mutuo donatoris & donatarij conſenſu 24.118. donatio inter viuos ad ſtatutum reuocari poſſit 29.118. æquiparatio inter donationem mortis cauſa, & inter viuos quænam 23.118. lege municipali an ſtatutum, vt coniugibus donationem inuicem factam reuocare liceat 30. 118
Donationum inſinuatio eſt iuris [illegible] voluntaria, non contentioſa 17 133
Donat. inſinuatio an neceſſaria ſit 13.133
Donatio an etiam appellatione alienationis comprehendatur 7.81
Donatio propter nuptias & dos paribus paſſibus ambulant 4.81. ſunt relatiua & correlatiua 29 84. donationis propter nuptias cur tantus fauor non ſit atque dotis 28 84.36.85. donatio propter nuptias dotem præſupponit, ſicut dos matrimonium 39 & ſeq.185
Donationis iure reſoluto, reſoluitur quoque ius accipientis 65.1[illegible]3
Donatio qualibet verbo donationis ſimpliciter elato comprehenditur 4.158
Donatio propter nuptias, quæ vxori à viro datur, [illegible] redit 2.2[illegible]3
Donatio propter nuptias dotem præſupponit 36.184. donationis propter nuptias fauor tantus non eſt, quantus eſt dotis. 33.284
Donationes mortis cauſa factæ legatis per omnia exæquari debent 3.137
Donatio ob quaſnam cauſas reuocari poſſit 20.24
Donator an donationem mortis cauſa reuocare poſſit 24.118
Dos an conſtante matrimonio ſit mariti vel vxoris 2.116
inter Dotem & donationem propter nuptias æqualitas in omnibus & per omnia ſeruari debet 32. 85
Dos & donatio propter nuptias paribus paſſibus ambulant 19 283. 4.81. ſunt relatiua & correlatiua 29.84. dos ſine matrimonio eſſe nequit 3[illegible].85 18.284
Dos an in feudo conſtitui poſſit 2.80 10 283
Dotis & ſtudiorum cauſa in iure æquiparatur 4[illegible].2[illegible]6
Dotis cauſa eſt fauorabilis & priuilegiata, ac cur 37 & ſeq.85
Dotis cauſa non tantum eſt fauorabilis [illegible] & priuilegiata 34. & 35 284. dos matrimonium neceſſario præſupponit 37. 284. dos ipſo iure data donationem propter nuptias [illegible] 285
Dos viro data à muliere, ſol[illegible] matrimonio per viri mortem, ad [illegible] reddere debet .281. res vero in dotem [illegible] te comparata, ſunt dotales 3 281. dos [illegible] ſtante matrimonio permanet [illegible] 6. 282. in dotis cauſa [illegible] multum conſiderari debet [illegible] 282
Dotalitium promiſſum ab vxore [illegible] quit 18.2[illegible]3
Duo vbi copulatiue requiruntur, [illegible] adimpleri non ſufficit. ſed [illegible] mentum neceſſarium eſt [illegible]4
Duces cum regali dignitate ſemper [illegible] in ditionibus ſuis idem ius ha[illegible] Cæſar in Rom. imperio 6 .[illegible]9
Duces in ditionibus ſuis omnia [illegible] quæ Imperator in Rom. imperio [illegible] 134
Dux Saxon. dicitur patronus [illegible] Saxonum cuius cura eius iuris [illegible] maxime commiſſa eſt 55 & ſeq. 246.

Ee

E.

EA ſunt poſsibilia, quæ ſunt probabilia 8.164
Ea, in quibus induſtria perſona electa eſt, per alium impleri non poſſunt 19.257
Ebrietas metum excuſare non inducit 6.23
Eccleſia habetur pro perſona potentiore 2.266
Eccleſia multum priuilegiata, difficilis eſt conuentionis 3.266
Eccleſiæ cauſa in defectu Canonum per ius ciuile decidi debent 19.64. eius res ſine debitis ſolennitatibus infeudari vel abalienari nequeunt 29.66. niſi conſuetudo infeudandi ſpecialis ſit 31.66
Effectus alicuius qualitas quotieſcunque eſt producttiua iſte effectus in eſſe nunquam producitur, niſi qualitatem legitime ſubeſſe probetur 3.3
Effectus melior eſſe nequit, quam cauſa 87.98
de Effectu quando conſtat, modus in conſideratione non eſt 37.261
Eius intereſſe dicitur, qui damnum patitur, non qui lucrum facit 99.228
Eius quo in commune non eſt, nullæ ſunt qualitates 25.83
Eo quis cum obtinere poteſt, petere non curat, imputandum eſt 19.195
Electionis renunciatio ad laicorum terrorem facta ſubſiſtit 1.274
Emens cum pacto de retrouendendo fit dominus, & fructus ex re tali pacto mandata, ſuos facit 2.452
Emere ab inuito iniurioſum eſt, à non inuito quæſtuoſum 45.6
Emergentia de nouo, indigent remedio nouo 35.273. 18.103
Emphyteuta ratione deteriorationis & abuſus emphyteuſi cadere debet 14.3
Emptio & venditio eſt contractus bonæ fidei 41.196
Emptionis ſubſtantialia quando deficiunt 14.96
Emptor quolibet tempore litis venditori denunciare poteſt, vt rei agendæ adſit, quomodo hoc intelligendum 42.68
Emptori an & à quibus nomine feudorum controuerſia mouerispoſsit 47.46
non Entis nullæ ſunt qualitates 21.83
Epiſcoporum literæ ſine teſtibus fidem faciunt 36.268
Epiſcopus an ſine totius Cleri conſenſu eligere debeat, quod Eccleſia non ſit proficuum, 62. hic rebus eccleſiæ tanquam commodatis, non tanquam propriis vti poſsit 6.62
Epiſtola auctoris ſcribentem probat 37.208
Eſſe naſcitur ex perfectione, & eſſe ſtat in concluſione 63.223
Euentus poſt tot à tituli primordio an formetur. 23.65 39.37
Excluſionis cauſa ceſſante, ceſſat quoq; ipſa excluſio 41.18
Excluſus ſemel à ſucceſsione, ad eam amplius admitti non debet 18.13
Executio eſt ſequela rei iudicatæ neceſſaria 7.74
Executor teſtamentarius alium ſubdelegare nequit 18.257. eius officium morte naturali finitur 25.259
Exhæredandi liberos cauſa quot & quænam 21.202
non Exemplis ſed legibus iudicari ſolet 5.163.18 186
Exercitium eundi ad molendinum an ſit actum meræ voluntatis 48.70
Expenſa magna quando libro rationum adminiſtratoris probentur 18.58
Expreſſum facit ceſſare tacitum 80.226
Expreſſa nocent, non expreſſa non nocent 27.136
Extenſio fieri debet in pœnalibus & odioſis, & quomodo 20.202. item in exorbitantibus, & cur 22.202
Extenſio de perſona ad perſonam non fit 85.208
Exitus poſſeſſione ſua, legitimis iuris ordine poſthabito, ante omnia reſtitui debet 66.8

F.

FActa non præſumuntur, ſed ſunt probanda 4.106
Factum à iudice ad eius officium non pertinens, ratum non habetur 16.185
Factum alienum inutiliter promittitur 59.179
Factum vnius alteri præiudicium generare non debet 39.6
Factum partis maioris perinde accipiendum, ac ſi ab omnibus factum ſit 49.7. & in quo caſu hoc valeat 50.7
Falcidiæ detractio in quibus valet 36.118
Falſi pœna eſt deportatio & omnium bonorum publicatio 27.26
Falſi ſuſpicio quando pro veritate habenda 18.143
vt probatio Falſi de neceſsitate concludere debet 19.144
Falſi crimen quot comites habeat, & qui nam ſint 27.145
Fama probationem non facit de dignitate hominis læſa 51.150
Fama alterius an per verba enunciatiua vel narratiua æque ac per aſſertiua vel diſpoſitiua iniurioſe lædatur 40.191
Fauoribus vſque adeo indulgendum non eſt, vt iniuria ſatisfiat 15.280
Feudalia iam nunc effecta, in poſterum quoque velle infeudari poſſunt 37.67
Feudum eſt genus quoddam ſeruitutis 36.36
res qualibet ex Feudi qualitate aliquo modo libera eſſe cenſetur, niſi contrarium probetur 37.36
in Feudo paterno, auito & hæreditario diſtinctio quænam 6.41
Feudo ſeruitia debent eſſe proportionabilia & commenſurabilia 44.37
Feudum non niſi in rebus ſoli aut ſolo cohærentibus aut inter immobilia connumerantibus conſiſtere poteſt 2.11.12.14
Feudum reſpectu vaſalli eſt vſusfructus in effectu 20.12
Feudum in iis quæ vſu conſumuntur, conſiſtere non poteſt 24.14
Feudum in nominibus debitorum perpetuo obligatis conſtitui poteſt 25.14
Feudum ſine culpa & cauſa ſufficienti amitti non poteſt 18.4
Feudum eſt contractus nominatus: idem quoq; de emphyteuſi dicendum 25.4
Feudum in pecunia datum non valet nec conſiſtit 10. & 11.81. pro vaſalli debitis non obligatur 18.82
Feudum auitum à patre abalienatum filius an & quando repetere poſsit 25. & 27.44
Feudum per 30. annos poſſidens, etiam non inueſtitus, præſcriptione 30. annorum ſe tueri poteſt 17.63
Feudum quando iterum ad dominum directum deuoluitur 28.283
Feudum auitum reuocandi facultas quamdiu & quo tempore permiſſa eſt 26.44
Feudum iiſdem ex cauſis ingratitudinis amittitur, in quibus donationes iure perfectæ reuocantur 19.24
Feudum filius acceptare nequit, hæreditate patris repudiata 15.43
Feudum vnde originem ſumit 9.95. contra dominum non præſcribitur, nec contra alium tertium cum mala fide 38.99
Feudum an in pecunia conſiſtere poſsit 4.12
Feuda ſemper ad primum principium & domini conſenſum reſpicere debent 9.89
Dominus facultatem reuocandi feudum quamdiu non habet 20.92
Feudi ſucceſſor tenetur ad exſoluendum æs alienum conflatum 5.283
Feudi dominus quilibet ratione rerum feudalium & vaſallorum ordinariam iuriſdictionem habet 48.47
Feudi dominium directum ad dominum pertinet, vtile vero ad vaſallum 34.45
alienatio feudi voluntate domini facta valet 35.45 & 41.46
Feudi antiqui alienatio an agnatis fraudi eſſe poſsit vel non 36.45
à Feudi ſucceſsione qui remouetur vel ſuſpenditur, in perpetuo excluſus videtur 42.18
Feudi dominus patrono æquiparatur 17.24
Fides eſt iuſtitiæ fundamentum 15.172
Fides malæ præſcriptio participi an valeat 45.69
Fidem vnius qui ſemel probauit, is amplius improbare nequit 18.216. fidem fallere graue eſt 26.217. bona fides in quib. rebus requiritur 27.217
Fides mala eſt conſcientia iuris alieni, & omnem præſcriptionem impedit 34. & ſeq. 99. mala fides ſuperueniens, quando præ-

præſcriptionem temporu immemorialis interrumpit 37.99. hæc perſonalib. non obſtat 50.102
Fides in qualibet arte peritis adhiberi ſolet 40.285
Fidei non ſeruanti eam, rurſus ſeruari non debet 63.30
Filius patri ſuccedens, ad decima ſolutionem non obligatur 45.204
Filius & pater vna perſona eſſe cenſentur 48.204
Filius hæreditatem feudo accepto, repudiare nequit 3.41
Filiorum conditio in feudis multo deterior eſt, quam agnatorum, & cur 4.41. & 21.44
Filius patri ſuo eſt proximus agnatus 7.42 13. 43. 25. 44
Filius alienationem patris reuocans, pretium refundere tenetur, agnatus vero non 23.44. filius conditionis peioris non eſt, quam agnatus 24.44. filius feudum auitum a patre abalienatum, an & quando repetere poſſit 25. & 27.44
Filius & pater vna perſona eſſe cenſetur 9.56
Filius feudum acceptare non poteſt, patris hæreditate repudiata 15.43
Filius & parens vna eademq; perſona cenſentur 2.171
Filij conditio potior & melior eſt, quam agnati & cur 14.43
Filius patri obedire debet 11.215
Flumina cur dicantur publica 67.180
Forma inueſtituræ præciſe ſeruari, nec ab eius tenore recedi debet 31.16
Forma à iure tradita vere adimpleri debet 2.181. nec eam per æquipollens adimpleri ſufficit 3 131
Fortuna eſt bellum inuiſibile 73 207
Fratres & ſorores in teſtamentis quando libere prætereantur, & quando non 37.137
Frater maior cum minore commune patrimonium habens, non poteſt eius tutor eſſe 0.142. frater fratri quando de geſtis rationem reddere cogitur, & quando non 32.245
Fraudare ſcientes & conſentientes nemo videtur 3.32
Fundans ſe ſuper mendacio, dolum vel culpam allegare debet 4 32
Fructus quinam in commune redigi debent 15 159
Fundamento deficiente, nihil in eo ædificari poteſt 40.246. & eo deſtructo, ædificium collabitur 41.247
Fundorum proprietates appellatione territorij non continentur 80.208

G.

GEminatio enixam voluntatem diſponentis denotat 12.257. & vim iuramenti habet 13.257
Gloſſe iuris Saxon. authoritas lege deficiente reliquis omnium Dd. authoritatibus antecellit 33.246

H.

HAbens territorium limitatum ab antiquo, fundatus eſſe dicitur de iure communi intra eiuſdem metas in qualibet eius pa[illegible] 8.101
Habentia cer[illegible] ſemper interpretationem temere mutari non debent 47.139
Habentia varios intellectus, nihil certi probare poſſunt 26.86
Hæres perſonam defuncti repræſentat 1.171 10.42. hæres factum defuncti præſtare tenetur 6.171
Heredem teſtatoris voluntatem non adimplere impium eſt 1.251. hæres facto defuncti quando contrauenire poteſt 15.252
Hæres teſtamento ſcriptus, conditioni in codicillis adiectæ parere non cogitur 31.253
Hæres contra defuncti factum venire non debet 64.103
Hæredis inſtitutio dicitur nota teſtamenti vera 42.119
Hæredes factum defuncti improbare non poſſunt 33.235
Hæres & defunctus eadem perſona eſſe cenſetur 9.56
Hæres qualenam feudum de iure Saxon. reuocare poteſt, & quando 9.42
Hæres hæreditatem adiens, omnia quæ defunctus ipſe voluit, velle dicitur 17.82
Hæreditas per pactum in alios transferri nequit 14.12. 37.17
Hæreditatis non dum aditæ bona publicari nequeunt 21.272
Hæreditas iure naturæ cognatis remotioribus non debetur 36.137
Hæreditatis petitio præſcriptione longi temporis non remouetur 28.66
Hæreditatum & legatorum pars viceſima in militare ærarium relata, a Cæſare Auguſto inſtituta 43.203
in Hæreditatis diuiſione ſemper debet fieri collatio dotis & aliorum inter liberos datorum 45.220
Hæreditas aditæ nomen eius amplius non habet, ſed patrimonium hæredis proprium dicitur 23. & 25.263
Hæreditas in teſtamento liberis data, ius in codicillis rurſus adimi nequit 28.253
Hæreditatis aditio non præſumitur, nec ſolo animo fit 7.287
Hieronymi Schurpffij ſententia de collateralibus in ſucceſſione feudi 65.49
Hoc non probat adeſſe, quod contingit abiſſe 60 71
Homagia cuius rei cauſa præſtari ſolent, & de quanam cauſa hic tractetur 73. & ſeq 72. homagij genera quotuplicia & quanam 72. in homagij præſtatione quænam requiruntur 75.72
Homo interdum plus ſignificat, quam loquitur 4 262. & quandoq; plus in pera, quam in manu portat 5.262. errorem bibit ſicut aquam 8.262
Hominis mens & voluntas ſine verborum miniſterio intelligi nequit 10.159
Hominibus liberis adminiſtratio rerum [illegible] rum & alienatio conceſſa eſt 27.[illegible] 87.124
Hominis morientis anima, eſſe Auguſtinus, Deo grat[iſ]ſima victima eſt 184
Hominum dicta ex quibus penſanda ſunt 31.189
Hominum intentioni verba ſeruire debent 57.121. & hæc ad intellectum trahenda ſunt, non econtra 59.121. horum interpretatio ſenſu melior exiſtit [illegible] hominis intentio non in verbis, ſed rebus ipſis poſita eſt 8 121
Hominibus liberam rerum adminiſtrationem non relinqui inhumanum eſt 42.6
Hominis voluntas non eſt tuta regula 14.164
Honoraria proxenetica iure optime petuntur 11.24
Hypotheca qualibet rem pignori obligatam efficit 4.122
Hypotheca dominium in creditorem non transfert 12.96

I.

ID quod noſtrum eſt, ſine facto noſtro ad alium transferri nequit 17.49
Id quod eſt, nobilius cenſetur, quam id quod prorſus non eſt 34.146
Id quod nondum habemus, amittere non poſſumus 24.278
Id quod poſt acceptum iudicium accidit, [illegible] iudicium veniſſe videri non poteſt 79.157
Ignorantia tam diu præſumitur, donec ſcientia probetur 22.55
Ignorantia probabilis quæ dicetur [illegible].218
Ignorantia quando præſumitur 0.144
Illa ſaltem edi debent, quæ quis apud iudicem edi valuit 23.156
Illicita & de genere prohibitorum in mandato etiam generali venire nō [illegible] 0. 185.29.188
Immobilium obligatio de iure Saxonico non valet, niſi in iudicio facta & a[illegible] nuata ſit [illegible]
Immobilia in mobilium defectu, an [illegible] dari poſſint [illegible]61
Impedimenti & excluſionis cauſa ceſſante, ceſſat quoq; ipſa excluſio & impedimentum 41.13
Impedimentum ad excuſandum d[illegible] legitimum 21.258. [illegible] cauſa impediti, nullum eſt 2.[illegible]
Impeditis quando ſuccurrendum eſt [illegible]
Impubes plures agnatos ha[illegible] an vni vel omnibus, [illegible] debeat 13.[illegible]
Imperator Roman. etſi [illegible] constitutionum ſolutus ſit, legibus tamen [illegible] tionum obnoxius eſt 9.1[illegible]
Imperator Rom. ſubditu ſuis [illegible] auferre non poteſt 4.[illegible]
Imputandum ei, qui cum quid [illegible] uti poſſit, petere non curauit [illegible]

Incarceratus ind... & iniuſte contra incarcerantem agere poteſt ad omne damnum & intereſſe 9.276
Incluſio vnius eſt excluſio alterius 46.220
Incolatus vnuſq; liber eſſe debet, & nuda cauſa voluntate mutari poteſt 70.206
Inducta ad verum finem, effectum contrarium operari non debent 30 60
Infamia quando irrogari poteſt, & quando non 105.126
Infamiam alicuius ſiue cauſa detegere durum eſt 74.155
Infamis amittit im nobilitatem 30.109
Infeudandi conſuetudo quanam ſufficit 4.62
Ingratitudinis cauſa in vaſallorum perſonis, an definiri poſſint 53.47
Iniquorum malitiæ indulgendum non eſt 2.194
Iniuriarum genera quot nam, & qua 35.189
dicens quid generaliter ad aliquem infamandum, iniuriam feciſſe cenſetur 36.190
ipſa Iniuria illatio proteſtationi contraria eſt 39.191
Iniuria qualibet cum animo iniuriandi eſt iniuncta cenſetur 57.152
de Iniuria quando criminaliter agi decitur 77.156
ex Iniuriarum cauſa nemo pro infami habendus eſt, & quando 117.128
Innocencia reus, & non allegationi criminum ſimilium purgari debet 57.190
Ioannes de Imola dicitur Doctor irrefragabilis, nec vnquam hallucinatus eſſe creditur 17.91
Inſcientia quando præſumitur 20.144
Inſtitutioni conditio adiecta, in legato repetita eſſe cenſetur 36 175
Inſtrumenta de magnis ſummis aru alicui fieri ſolent 14.57
Inſtrumentorum nomine accipimus id, quo cauſa inſtrui poteſt 13.276
Inſtrumenti verba contractui quando formam dant 69.96
Inſtrumenta ſunt ſtricti iuris 27.283
de Inſtrumenti parte ſciens, de toto ſcire præſumitur 90.227
Inſtrumenta ſunt probatio probata, & non probanda 66.124
Inſtrumenta quando alicui auferuntur, tūc aduerſus eum qui abſtulit, plene probare poteſt 12.276
Interdicta recuperandæ poſſeſſionis nulli niſi deiecto competere poſſunt 54.7
Interdictum vnde vi contra ſolum ſpoliantem vel deiicientem an competat 75.9
Interpretatio ab ipſa experientia ſumta, dicitur veriſſima 46.138
Interpretum opinio crebriori calculo recepta, loco conſuetudinis habetur 26.65
Inuito ius ſuum non eſt auferendum 40.6
Inuentarium, quando vitio aliquo laborare deprehenditur, quatenus valeat 1.214
quinam ad Inuentarij confectionem citandi ſunt 2.214
pœna contra heredes Inuentaria non conficientes, quanam ſunt poſita 30.217
cauſa inuentarij omittendi iuſtiſſima quæ eſt 34.217. eaq; interueniente dolum abeſſe cenſetur 35.218
Inuentarij vis & poteſtas qua 3.42
Inuentarij confectio quando neceſſaria, & qua ratione fiat 22.44
Inueſtitura poſterior in priorem ſuccedit, eiuſq; naturam ſapit 46.20
Inueſtitura quando de antiqua conſtat, quod ſequens præſumatur facta ſecundum conditiones appoſitas 45. 0
Inueſtitura antiqua tenor cur inſpici & ſeruari debeat 8.89. & ſeq. radix & fundamentum ſequentium inueſtiturarum. ibid.
Inueſtitura prima pactum per ſecundum tollitur 20.13
Inueſtitura forma præciſe ſeruari, nec ab eius tenore recedi debet 31.6
Inueſtitura eſt modus feudi acquirendi ordinarius 36.17
Inueſtitura ſi quis non nominatur, is pro omiſſo haberi debet 21.183
Iudex voluntatem teſtatoris ita debet ſcrutari, ſicut venator veſtigia leporis indagat 63.121
Iudex legibus obſequi debet, & non voluntati ſuæ 15.164. & 15. merita cauſæ examinare, non mutare debet 16.154
Iudex ſ ſeruor ſe intromittere non poteſt in cauſis ad eius iuriſdictionem pertinentibus, niſi per viam appellationis 15.3
Iudex a iure dicendo nomen habet 14.75
Iudex quando iuſtitiam denegare debet 15.70
Iuſtitiam adminiſtrare negligens, omne damnum parti læſæ reſarcire debet, & actione in factum ad intereſſe tenetur 16. & ſeq. 76
Iudicium ſuſpſ in non parente manifeſtiſſima offenſa eſt 3.214
Iudicandum eſt legibus & non exemplis 5.163
Iudicium de ſimilibus idem eſt 44.29
Iudicium in priuatis quod eſt actio de dolo, hoc in crimine ſtellionatus eſt p.1, conſilio 22.25
Iudicium ſententiis plurimorum comprobatum perfectum eſt 16.43
Iuramentum eſt finis omnis controuerſiæ eorumque ad confirmationem 47.28
Iuramentum metu extortum eſt nullum 50.28
Iuramentum hoc in detrimentum ſalutis æternæ non vergens ſeruari debet 54.29
Iuramentum eſt iuris diuini & religioſa affirmatio 57.29
Iuramentum læſionem enormiſſimam non tollit 16.252
Iuramenta quanam ſeruanda, & quæ non 45.28
Iuramētum an ſit, ſi quis dicat: Deus me adiuuet, vel, Deus ſit mihi teſtis 5.274
Iuramenti præſtiti vis eſt maxima 3.275. adeo vt aliud iuratum non dicatur ſubeſſe iuri poſitiuo 4.275
Iuramentum quando & cur ſeruandum 5.275
Iuramentum eſt iuris diuini 7.275. nec à Papa quidem ſine cauſa remitti poteſt ibid.
Iuramentum purgationis quando non valet 19.218
Iuramentum alteri in iudicio deferēs, prius de calumnia iurare debet 40.219
Iuramenti delatio in cauſis matrimonialibus valet 14.107
Iuramenta loco probationum ſuccedūt 109.219
Iuramentum dicitur quid indiuiduum 110.229
Iuramenta ſunt magni præiudicij, & quomodo deferenda & ſuſcipienda 114.23
Iuramentum damnum paſſo quando non deferendum 116.130
Iuramenta ſunt remedia litium expediendarum 117.230
Iuramenta quandam vmbram ſeruitutis inducunt 118.230
Iura municipalia ex viſu & neceſſitate cuiuſq; ciuitatem conſtitui debent 118.129
Iura magis ad abſoluendum, quam ad condemnandum ſemper inclinant 13.230
Iura canonica ab omni grauamine appellationem indiſtincte admittentia, ſunt iniquiſſima 13.244
Iura quanam in cauſarum deciſione quoad actiones perſonales & reales ſeruanda ſunt 22.83
Iuriſconſulti officium eſt pro veritate conſulere 38 236
Iuriſconſulti officium quodnam eſt 2.80
Iuriſdictio omnis principi in ſuo principatu competit 35.5
Iuriſdictio principalis in ſecundariam influit 36.5
Iuriſdictio omnis ab Imperatore procedit 20. & ſeq. 76. Iuriſdictiones apud Cæſarem ſunt, tanquam apud fontem, à quo per conceſſiones fluant, perq; appellationes ad eundem refluant 22.76
Iuriſiurandi definitio quæ 49.28
Iuſtitia nulla virtute eſt præclarior 3.278
Ius ſemel extinctum, nunquam reuiuiſcere poteſt 23.165.17.13
Ius naturale dicitur immutabile 41.138
Ius ſingulare in conſequentiam produci non debet 9.101
Ius & ratio naturalis pactis & conuentionibus partium mutari nequit 3.11
Iuris ordo & proceſſus in notorio & manifeſto ſeruari non debet 12.90

Iu communi præſcriptioni operarum expreſſe reſiſtit 76.72
Iuri Saxon. diſpoſitio an per non vſum auferri poſſit 25.245
Iuri ciui naturali obligationi fomentum præbet 31.118
Iuri præſumptio eſt probatio liquidiſsima 41.37. & 22.144. & quatenus præſumptioni ſtandum 15.144
Ius plenum ſola beneficij collatione acquiritur 58.113
Ius ſemel quæſitum ſine facto noſtro nobis auferri non poteſt 45.176
Ius in prædio alieno tribus modis conſtituitur, & quibuſnam 19.162
Iuris auxilium fruſtra inuocat, qui aliquid contra ius perpetrat 55.29

L.

Labore ceſſante, ceſſat etiam ſtipendium 29.59
Laicus habens rem cum moniali, pœna vltimi ſupplicij afficitur 8.271. & eius bona illi monaſterio, vbi talis morabatur, traduntur 27.273
Legatarij in codicillis teſtes eſſe nequeunt 32.253
Legata & fideicommiſſa extra teſtamentum in codicillis quoque relinqui poſſunt 62.71
Lex & conſuetudo à pari procedunt 11.22 40.46
ſine Lege loqui erubeſcendum eſt 1.95.102.126
… conſtituitur, vt vſusfructus in pecunia conſtituatur 27.14
Lex quæ diſtincte loquens, indiſtincte etiam … lege debet 5.132
Leges municipales vere, non ſicte accipi debent 133.132. & ita intelligendæ, ne ius commune lædant 11.132. deq. vero ac proprie donationibus haberi poſſunt 12.133
Leges generales per ſpeciales diſtinguendæ ſunt 28.136
Legis ratione ceſſante, ceſſat etiam ipſa legis diſpoſitio 29.133
quæ ad Legum ſcriptoris officium ſpectanda ſunt 19.129
Leges legibus conferendæ, licet ſtatuta municipalia 1.3.130
Lex quando tolli vel abrogari debet 27.245
quando per deſuetudinem tollitur vel abrogatur 31.245
Lex ad præterita nō refertur, ſed futuris negotiis formam dat 37.246
Lex ſtricta & conſcienda tandem aequitatem habens 34.36
ſine Lege nihil aſſeuerandum 67.113
Legis & conſuetudinis ratio an ſit vna & eadem 8.165
Legis receptio … renuntiare poteſt 26.174
in Lege expreſſa … iendum non eſt 36.235
Lex … conjunctio … ſunt effectus 48.87
Lex vbi non diſtinguit, ibi nec nos diſtinguere oportet 78.122
Lege permittente quod fit, pœnam non meretur 16.143
Legibus & non exemplis iudicandum eſt 5.164
Leges rebus & non verbis impoſitæ ſunt 17.173
Legum præſumptiones dicuntur liquidiſsimæ probationes 68.154
Leges & ſtatuta etiam in foro conſcientiæ nos obligant 20.144
Lex etiam dura, nihilominus tamen ſeruari debet: verbis negatiuis concepta, plus operatur 21. & ſeq. 144
Lex poſterior quando priorem non tollit 24.145
Legis ſubſtantiam tria coniunctim requiruntur, & quæ nam illa 26.245
Leges ciuiles in alienatione rerum Eccleſiaſticarum nō ſeruentur 18.64
Legibus beneficia rata concedi ſolent, & cur
Legiſtæ melius cognoſcunt, quid ſit æquitas, quam idiotæ mercatores 32.196
Legitima onera adijci non poſſunt, & qua 26.253
onus in Legitima impoſitum, reſcidi debet 25.253
Legitima onerari non poteſt, nec debet 24.253
Legitimus ex diſpoſitione iuris ſuccedit, vno ex executoribus exigi nolente 32.160
Leuterung in foro Saxonic. eſt remedium ſuſpenſiuum 31.235
Liberationes ſolutionem debiti optime probant 11.57
Liberorum hæreditas parentibus non debetur. ſicut parentum liberis & cur 14.18
Liberi dicuntur retinere, non adire hæreditatem, vnde domeſtici hæredes vocati 44.204
hæreditas liberorum parentibus non traditur, vt parentum liberis & cur 46.104
Liberi ad parentum ſucceſsionem iure naturali vocari ſolent 39.137
Libertas tanquam fauorabilis, facilius præſcribitur quam ſeruitus 64.105. eadem præſcribitur iam: quod nam tempus requiritur 63.105
Lingua lubricum ad pœnam non facile eſt trahendum 0.13
Lites diu duci & procraſtinari non debent 18.164
Litus eſt acceſſio maris neceſſaria, ſicut ripa fluminis 57.71
Locationis renouatio quando facta cenſeatur 57.222
Locupletiori non conſidere iniuria eſt 14.267
Locus … in cauſarum deciſione ſpandus eſt, in quo etiam negotium fuit contractum 33.85
Locus qui habet eius territorij eſſe cenſetur, … 33.36
Locorum ſtatuta & conſuetudines in facto conſiſtunt 20.35
Loqui ſine lege erubeſcendum eſt 1.95
Lucri … damni … eadem … 116
Lucrū qui ex aliqua perſona capit, eiſdem quoq; factum præſtare debet 8.55
Lucri odor ex qualibet re bonus dicitur 72.207
Ludendi ius domino reſeruatur per … ram, qua ſemper loqui ſolet 31.19
Luitionis ius ex pignoris contractu nō præſcribitur, & cur 41.199

M.

Magiſtratus dicitur relatiue, ſicut pater … eſt obligatus bene imperare 13.232
Magiſtratus qui iure alienationis, non ſufficientis ad dignitatem ſubuehunt … gationes ſuorum prædeceſſorum caſas habere non debent 7.56
Magiſtratus quilibet cur conſtitutus 4.35. durante magiſtratu per trinam requiſitionem ſi communicatur, poſtea ad ſuperiorem merito recurri poteſt 19.76
Magiſtratus eſt dominus rerum ad ſubditos ſuos pertinentium non quoad proprietatem, ſed quoad protectionem & iuriſdictionem 18.78
Magiſtratibus nihil detrahere, nec Principi populi tui maledicere debes 15.14
Maieſtatis læſæ crimen quando committitur … 23
Maieſtatis læſæ reus quiſnam dicatur 41.191
Maior quando reſtituitur in integrum aduerſus ſententiam 26.17
Mala agens fugit lucem 3.223
Malefactorum teſtamenta quando valent, & quando non 67.121
Malefactum omne præſumitur praue actum 60.152
Maleſicij vltio ſiue … arbitrio eſt … bent tantūq; vindicandi 107.127
Mandatum ſuſcipere voluntatis eſt, … implere vero neceſsitatis 12.2
Mandatum accipiens & non adimplens ad reſtitutionem, damna, impenſas … intereſſe tenetur 15.215
Marchiones an rem & dominium … ex cauſa auferre poſſint, & quando 6… 49
Marchiones in ditionib. ſuis omnia … quæ poteſt Imperator in Rom. imp. … 134
Maritus iure Saxon. eſt legitimus tutor & curator ſuæ vxoris 2… 36
Maritus conſtante matrimonio vere dominus eſt dotis 3. & 9. 116. … fructus reſtituere tenetur, & quos non … 67
Maritus vxori ſuæ ſine domini … conſenſu … talitium in feudo conſ. … non p… 8.83
Maſculus in maiori ætate … eſt, qu… … nam monialis & quando 9.17…
Matrimonium cum duabus … vtrumq; copula fuit … pœna capitis ſed tantum p… …

norum dimidia parte efficitur 35.110
Matrimonium per copulam confirmatum, firmius eſt eo, quod ſolo conſenſu contractum eſt 52.54 112 declaratur 60.113
Matrimonium per copulam conſummatum magis indiuiduum eſt, quam ſolo conſenſu contractum 53.112
Matrimonium eſt iuris naturalis 40.138
Matrimonium cum duabus contrahens tenetur priori adhærere, etſi alterum matrimonium copula iam ſubſecuta confirmatum fuerit 55.112. & ratio eius declaratur 56.112.60.& 64.113. matrimonium ſolo conſenſu perficitur, neq; copula ad eius eſſentiam requiritur 56 112. matrimonium ſecundum priore non diſſoluta contractum, eſt ipſo iure nullum 6..113
Matrimonium plenè probari debet, præſertim quando de alio infringendo agitur 13.106. matrimonium cum duabus contrahens, efficitur infamis 17.107.26. 109. etſi alterum per verba de futuro cõtractum ſit 27.109.29 109. & licet cum altera matrimonium iure contrahere nequiuerit 28 109 matrimonium contrahitur per verba temporis præſentis 19.107.
Matrimonium per tertiam perſonam non contrahitur, ſine ſpeciali mandato 25. 109
Matrimonium niſi copula interuenerit, non cenſetur conſummatum, præſertim in ... dubiis 40.111
Matrimonium prius cõſenſu perfectum, per ſecundum ſubſequens infirmari nequit. 64.113
Medicus ægrotum etiam inuitum curare poteſt 66.224
Melioramenta & expenſæ peti debẽt à quonam 15 282 hæc non præſumuntur, ſed probanda & facilia ſunt 16.283
Mens in qualibet diſpoſitione verbis prædominatur 3.161
Mens & voluntas multo ſignificantius per facta declarantur quam per verba 28. 145
Mẽs in noſtra teſtimonium nullum apertius, quam inſpecta verborum qualitas 67. 154.13.172
Mens potentior eſt, quam vox dicentis 15. 173.56.179
Mentis & voluntatis ratio potior eſt, quam verborum 7 178
Mentis interpres eſt oratio 25.35
Mercatoris balla præſumitur eius eſſe cuius ſignum in ea ſcriptum eſt 65 123
Mercatorum conſuetudo in cauſis mercantilibus attendi debet, etiam iniuſta 10.285 & 11.229. 9.195
Mercator an exceptionem non numeratæ pecuniæ opponere poſſit & quando 25.117 in eorum foro de apicibus iuris curãdum non eſt, & de quonam foro intelli gẽdum 28 & ſeq.217
Mercatorum conſuetudo etiam iniuſta à pœna excuſat 9.195
Merces & ſtipendium labori commenſurari debent 27.219
Merum cauſa quod geſtum eſt, ratum haberi non debet 38.27
Michael de Hoſpitaly Francorum Cancellarij conſtantia laudatur, & cur 15.202
Militis officium in quibus conſiſtit 49.192 requiſita militis quæ, & quæ docent eiq; honeſta ſunt 48.192. animaduerſio in milites delinquentes ſeuerior eſſe debet, quam in alios 50.192
Milite qui ſe geſſit, cum non fuit, pro qualitate admiſſi grauiſſime puniri debet 25.25
Minor curatorem habens, æquiparatur prodigo cui bonis interdictum eſt 43.238
Minor vltra dimidium læſus, remedio ordinario agere poteſt 22.167
Miſerationis ratio ſola parentes ad liberorum bona admittit, liberos vero natura ſimul & parentum commune votum 35 118
Modus ſi non impletur, contractus ideo non reſcinditur, ſed ad modi implementum agitur 26 4
Modi ratio nulla habetur, niſi effectus habeatur 31.60
Molendi actu vel exercitio ceſſante, debitum operarum ideo non ſtatim ſublatum videtur 64.71
ad Molendinum eundi actus eſt in poteſtate eorum qui molunt 55 70
Molendini frequentatio eſt meri arbitrij 49 70. ex iuſtitium eundi ad molendinum, an ſit actus meræ voluntatis 48.70
Monachus vel monialis negotia ſecularia gerens probatur eſſe apoſtata 10.271
Monaſterij ingreſſus debet eſſe ſpontaneus, non coactus ..270 eiuſmodi ingreſſus ab initio plerunq; eſt voluntarius, ex poſtfacto fit neceſſarius 2.270
Monaſterium loco filij habetur 34.273
Monialis ordinem a ſede Apoſtolica approbat in profeſſa, matrimonium legitime contrahere nequit 3 270
Monialium monaſteria ſunt in quibuſdam Italiæ ciuitatibus tanquam lupanaria & proſtibula 28.273
Monialis ſemper in monaſterio recluſa ſtat 30 273 moniales ſæpius tentata, quandoq; cadunt 31.273. monialis parentibus fratribus, ſororibus & cognatis ab inteſtato ſuccedit 33.273. ſtatum bona moniales conſequuntur 32.273
Monialis poſt ordinem aſſumptum matrimonium in contrahentis bona confiſcari poſſunt 26 273
Motus ſine termino eſſe non poteſt 11.132
Mulier ſola abſq; viro pater eſſe non poteſt 42. 203
Mulieres ſtrictæ ſaltem à Medicis iudicari debent 41.285
Mulier an dotalitium ſeu dotarium ita promiſſum poſt mariti obitum petere poſſit 2 & ſeq.80. mulier ſi ex dote conſcripta vel promiſſa nihil præſtitit, viro mortuo nihil pro ſe percipiet ex donatione propter nuptias 42.86
Mulieri quod ſuum eſt, contra eius voluntatem auferre, & marito tribuere inhoneſtum eſt 17.117
Mulier an S.C. Velleiano firmiter renuntiare poſſit 98.125 an ea omnibus creditoribus præferatur ratione dotis, & quibus 1.0.127
Mulieres rerum ſuarum dominæ non ſunt; & cur 4.232
Mulier quidquid acquirit, id marito cedit 5.232
Mulieres cur facilius decipiuntur, quam viri 8.233
Mulieri plus quam minori fauetur 9.233
Mulier facilius ſe obligat, quam quid donat 34.236
Mulierum genus eſt auariſſimum 35.236
Mulierum & minorum æquiparatio cur non ſemper valet 45.238
Mulier curatorem habens æquiparatur prodigo cui bonis interdictum eſt 44.238
Multa poſſumus, ad quæ inuiti cogi nequimus 16.267
Multa tractari ſolent, quæ tamen non concluduntur 17.267
Multa tractantur, quæ non concluduntur 60.222
Multa per legem fiunt, quæ per pacta fieri non poſſunt 9.12
Multa honeſte percipiuntur, quæ inhoneſte petuntur 13.24
Mundi cura omnia dicentia, pœnam ipſo iure incurrit, vel ipſo facto, quomodo intelligenda ſunt 18.271
Mutuum eſt cõtractus re celebratus 28.60

N.

Natum nondum quod eſt præſcribi non poteſt 45.102
Natura non patitur, vt aliorum ſpoliis opes noſtras augeamus 39.175
Natura conditionis ea eſt, vt actum ſuſpendat, ita vt nec actio, nec obligatio naſcatur, antequam conditio exiſtat 15.13
Naturæ nihil tam conſentaneum eſt, quam promiſſa ſeruare 68.206
Nauigatio quibus prohibita eſt 74.182
Negans quando negationis nomine puniendus venit 15 143
Negantis factum per rerum naturam nulla probatio eſt 8.142.6.163
Negatio vehementius negat, quam affirmatio affirmat 43.148
Negatiua nulla probatio eſt 6.106
Negligens legem, rurſus a lege negligitur, in quibus hoc valeat 7.& 83
Negligentium deſidia à lege punitur 29. 283
Negligentia alicuius alteri damnoſa eſſe non debet 31.284
Negotiis contrahendis nemo implicari inuitus compellitur 83.124
Negotia ex conuentionibus legem accipiunt, vſq; contrahuntur 82.123. negotiorum ro..ni ex ſcripturis pendet 18.123

Nemo negligentiam ſuam ad alienam iniuriam referre debet 18.195

Nemo in propria cauſa iudex eſſe poteſt aut debet 14.277

Nemo id dixiſſe cenſetur, quod prius mente non agitauerit 66.154

Nemini ius ſuum contra voluntatem auferendum 29 & 32.78.32. 118

Nemo alterius onera portare cogitur 83. 208

Nemo alterius facto ſeu odio pregrauari debet 83.226.61.8.11.33

Nemo cum alterius damno locupletior fieri debet 75.225

Nemo ius alterius auferre poteſt, quam Romanus Imperator 61.49

Nemo ſine actione experiri debet 39.247 38.178

Nemo alienas ſucceſſiones ſucceſſioni liberorum ſuorum anteponere velle præſumitur 39.17

Nemo id quod non eſt conſuetum velle præſumitur 44.19

Nemo ſibi ipſi imperare, ſed alii bene poteſt 28.203

Nemo prohiberi poteſt, quominus res ſuas pro libitu cuicunque velit, vendat 89. 124

Nemo contra communes & receptas opiniones conſulere debet 127

Nemo plus iuris in alium, quam ipſe habet, transferre poteſt 10.90

Nemo hodie ab initio bene natus, ſeruus fiat ſupplicio 69.121

Nemo ſuo facto proprio contraire debet, etiamſi de iure non ſubſiſtat 3.55

Nimius officium ſuum damnoſum eſſe debet 3.256. nemo mutatione domicilij à ſua originis iuriſdictione eximitur 7. 256

Nemini abſentia ſua damnoſa eſſe debet 10.11. 256

Nemo compelli debet, vt inuitus quid emat vel vendat 41.6

Nemo ſine antegrediente proceſſu iudiciali poſſeſſione ſua priuari debet 64.8

Nemo eſt ſui periculi vel negotij iudex, qui non ſibi æquiorem ſe quam aduerſario præbeat 65.8

Nemo cogitur, vt ſe ſuaque bona fragilitati cautionis committat 4.166

Nemo contrahere cogitur 11.266

Nemo vt talis eſt admittendus, niſi ſe prius talem eſſe oſtendat 4.3

Nemo ex eo ſe fundare poteſt, quod impugnare viſus eſt 17.143

Nemo de rebus alienis, inuito domino diſponere poteſt 21.174

Nemo præcepto legis renuntiare poteſt 26. 17.4

Nemo ex contractu reciproco iuuari poteſt 31.75

Nemo factum alienum promittendo, obligari poteſt 46.177

Nemo cum diſcrimine aliena exiſtimationis grauari debet 1.185

Nemo quid temere aſſeuerare debet, quod probe cognitum non habet 13.185

Nihil eſt, quod emi nequeat, ſi detur tantum, quantum venditor velit 4.36

Nobiles in quibuſdam grauius reliquis puniri debent, & quando 46.192 quando in certis criminibus nobilibus reprehendi debent 44.192

Nobilis quis vere dicitur 42.192

Nobiliſſa ex bonis hæreditariis mortis patris eius obuenientibus, cur in matrimonium collocari nequeunt & quando 43.86

quæ in illo actione nobiliſſarum maximopere conſideranda veniunt 44.86

Nobilitas in quibus haud delictis non tantum minuit, ſed & auget 43.192. contraria & nobilitati aduerſa quæ nam 45.192

Nobilitas infamia amittitur 50.109

Nomen quando in conſideratione non habetur 47.248

Nominis venditio an cellæ contrahitur 13.195

Nominum diuerſitas, rerum diuerſitatem inducit 56.221

Nominis retentio retentionem effectus arguit 1.241

Nominatio ſola non probat & cur 46.148

Non debet, cui quod plus eſt, licet, quod minus eſt non licere 14.24

Non entis nulla ſunt qualitates 9.182.35. 146

Non exemplis ſed legibus iudicari ſolet 5.163

Non hoc eſſe probat, quod de eo abeſſe contingit 42.148

Notariorum imperitia mundum deſtruit 9.262 notarij clauſulas, quas non intelligunt, ſæpe confundere ſolent 10.262

Notariorum imperitia multorum animos magno in diſcrimine ponere ſolet 11.262

Notarij imperitia cur teſtamenta interdum ſubuertit 12.262

Notorium ad iudicium venire opus non eſt 59.30

Nullum quod eſt, nullum effectum parere poteſt 22.27

O.

Obligatio nulla naſcitur ei, cum quo nihil actum eſt 11.142

Obligationum, inſtrumentis & teſtamenti verba vbi clara ſunt, vlterius quærendum non eſt 30.264

Obligationis vis tota conſiſtit in contractus concluſione 19.167

Obligatio cum contractibus re celebratis in maiorem ſummam contrahi non poteſt, quam reuera data aut numerata eſt 27. 60

Obligationes perſonales poſſeſſorem feudi, non ſequi neceſſe habent 14.82 obligatio perſonalis eius, cum quo negotium contrahitur, perſonas & hæredes ſequitur 19.82

Obligationum arctiorum vinculo inter bonos viros vti decet 27.203 obligatio a voluntate promittentis ſtatum capiens, non valet 19.2[illegible] [illegible] nem non par[illegible] [illegible] [illegible] ſuſtinetur 40. & [illegible] eiuſdem naturæ eſt, enim & co[illegible] 89.209. obligatio cum [illegible] pein & ſubditum ei iſtur 9[illegible].219

Obligationis quæ palam [illegible] ex primitur [illegible] 69. 31

Obligationis prima ratione intercedens ratione ſecunda poſtea non tenetur [illegible] 124

Obligationum verbis expreſſe non [illegible] omiſſa habentur 15. 73. obligatio [illegible] actiue, quam paſſiue ad hæredes tranſit 47.177

Oblatio cum depoſitione facta, vim ſolutionis habet [illegible].225

Obreptio delictis annumeratur 41.1[illegible]8

Obtinendi ſpem nō habentes præmonere melius eſt & cur 7.[illegible]5

Obuentio bonorum pactis in alios transferri non poteſt 37.17

Occultatio contra occultantem præſumptionem inducit 11.105

Odioſus [illegible] [illegible], qui contra teſtatoris voluntatem facit 11.25[illegible]

Offerendi iuris ex pignoris contractu [illegible] præſcribitur, & cur 43.100

Officialis quando ab officio remoueri non poteſt 4.256

Officium proprie quod nam dicitur [illegible] 257.

Officium induſtriale in hæredes non tranſit 20.257. officium executoris morte naturali finitur 25.159

Officio mandato, illicitum mandari nō cenſetur 15.283. officium an male [illegible] cuſa 26.187

Officium militis in quibus conſ[illegible] 42.192

Omne q. dicit, nihil excludit 29 [illegible] 28.

Omnia fieri debent lege & non hominis voluntate 13.[illegible]4

Onerum impoſitione ceſſante, [illegible] [illegible] ſubiectio 3[illegible].203

Operarum & quanto tempore pr[illegible] [illegible] poſſunt 66.[illegible]

Operarum præſcriptioni [illegible] [illegible] preſſe reſiſtit 7[illegible].72

Operas præſtandas nemo compelli [illegible] & quando [illegible].72

Opinio alicuius collegij an opinio [illegible] præferatur [illegible]33

Opinio æqualitatem inter [illegible] [illegible] in dubio ſeruari debet [illegible]

Opinio interpretum crebrior [illegible] [illegible] pta, loco conſuetudinis habetur [illegible]

Opus antea non dicitur, quam ſit a[illegible] 167. 229. grauatus operis [illegible] prius non liberatur, ni[illegible] ſtiterit 10[illegible]

Oratio ambigua per præcedentia [illegible] ſequentia declarari debet 2[illegible]

Oratio eſt mentis interpres 1.[illegible] 15.54 120 [illegible]

Originis ciuilitas quando [illegible] & quando non 2[illegible]

P.

Pactionis annullatio, an ſit pœna per ſe 70.122
Pactum de non luendo in contrarium factũ non valet 11.96
Pactum dotale in matrimonij contractu de ſuccedendo in bonis omnibus tam mobilibus quam immobilibus valet 1.232
Pactum hiſce, qui tranſactioni non conſenſerunt, nequaquam præiudicare poteſt 12.233
Pacto ſubſtantiali non ſeruato, contractus totus reſciuditur 11.3
Pacta in inſtrumentis dotalibus inſerta prolegibus, ſtatutis, & conſuetudinibus allegari poſſunt 34.85
Pacta nouiſſima prioribus derogant 48.22.193
Pactum inueſtituræ primæ per ſecundum tollitur 29.13
Pactorum verba dubia ſunt interpretanda contra eum, qui ea ſibi in verbis dubiis vtitur 28.36
Pacta paciſcentium perſonas egredi non debent 66.30
Pactum cum vna perſona factum, alteri nihil præiudicat 68.31
Pacta inter certas perſonas facta, aliis vel tertiis nec obſunt, nec proſunt 37.6
Pacta ſunt in conſcientiam 25.118
Pœna ſuum tantum auctorem tenere debet 12.33
Pœna nemini indici debet, niſi expreſſo iure cautum ſit 13.272. nemini pœna irroganda, qua quis iure ſuo priuetur, niſi in caſibus lege expreſſis 14.272
Pœna eorum qui quid doloſe vel obreptitie impetrant, quænam 24.25
Pœna capitalis quando per vinum vel laſciuiam committitur 8.23
Pœna mollienda potius, quam exaſperanda 43.111
Pœnarum genera, quibus moniales delinquentes puniuntur, quænam 5.271
Pœnis iure comprehenſis contenti eſſe debemus 71.122
Pœnis pluribus nemo conſtringi debet 72.122
Pœna priuationis locus non relinquitur, & in quibus 174.
Pœnæ ex perſonarum conditione & rerum qualitate æſtimandæ ſunt, & cur 2.184
Pœna vnius poteſt eſſe metus multorum 5.184
Pœna debet eſſe par & delicto commenſurabilis 47.192
Pœna in milites delinquentes ſeuerior eſſe debet, quam in alios 50.192
Pœna arbitraria quibuſdam de cauſis imponi debet, & quando 51.192
Pœna quæ etiam nomine iniuria irrogari ſolet 52.192
Pœna quando exaſperari debet 53.192
Pœna arbitraria an & quatenus vſque ad mortem extendi poſſit 54.192 ſententia affirmatiua hoc caſu verior de iure magis communis eſt 55.192
Parentum hæreditas, item legitima liberis natura debetur, ſed non contra 35.137
Parentis perſona ſemper veneranda videri debet filio 6.140
Par in parem nullum imperium habet 53.178
Pares in gradu, pariter ſecundum numerum perſonarum in capita, non in ſtirpes admitti debent 19.263
Paria ſunt fieri ſine lege, vel contra legẽ 68.113
Paria ſunt per ſemetipſum aliquid facere vel faciendum mandare 6.158
Paria ſunt quid non eſſe, & non apparere 13.251.63.71
Paria ſunt ſcire & ſcire debere, & nolle ſcire 16.195
Paria ſunt nolle atq; non poſſe 33.260
Pars maior minorem ad ſe trahit 47.69
Partes an & quando in ſcriptis contrahere voluiſſe dicantur 65.223
Pars minor emolumentum partis maioris impedire non debet 31.78
Pactum partis maioris minori præiudicare debet, & non econtra 30.78
Pars maior in vniuerſitatibus inſtar totius vniuerſitatis valet 51.7
Partis ſcientia arguit ſcientiam totius 89.227
Partis confeſſio eſt probatio expeditiſſima 1.106
Pars maior minori præiudicare poteſt 46.7
Particularibus recte diſpoſitis, diſponitur quoq; recte vniuerſum totum 17.280
Patientia cum ſcientia coniuncta facit, vt conſenſus præſumatur 14.215
Patientia inter coniunctos conſenſum fortius inducit 15.216
Patrimonij diminutio damnum eſt 98.228
Pater & filius vna & eadem perſona cenſentur 2.171.9.56
Patris delictum tam filiis quam deſcendentibus nocet 5.41
Patris diſpoſitio erronea ſeruari non debet 24.252
Patris alienationem filius reuocãs, pretium refundere tenetur, agnatus vero non 23.44
Pater nõ debet vnum filium facere, alterum filiaſtrum 52.221
Pater filias dotare cogitur 17.257
Patroni perſona ſemper honeſta & ſancta liberto videri debet 16.24. ſic & dominus patrono æquiparatur 17.24
Pecunia ex feudo confecta loco rei non ſuccedit 33.16. & quid in particularibus & vniuerſalibus 34.16
Pecunia eſt res fungibilis, & feudum in ea datum, non valet nec conſiſtit 10. & ſeq. 81
Pecunia debitori Reſpubl. à curatore non remitti poteſt 6.279
Pecunia in venditione dicitur pretium rei, & cur 13.96
Pecunia vſu & aſſidua contrectatione atteritur, conſumitur, nec in vſu ſed abuſu conſiſtere dicitur. 5 & 6.12 Pecunia natura mobilis, fictione tamen hominum immobilis naturam aſſumit 12.12
Perficere verbum conſummationem denotat 39.111
Periculum vbi maius intenditur, ibi tantius agendum eſt 116.128.6.266
Periurium Deum habet vltorem 2.274. 48.28
Periuriis iura canonica viam aperire noluerunt 46.28
Perſona eius, qui antegrediente mandato pecuniam nomine mandantis expendit, per mandantem expreſſe approbari cenſetur 15.57
Perſonæ ſexus fœminei feudorum incapaces ſunt 23.83
ex qua perſona quis lucrum capit, factũ eius præſtare tenetur 50.177
Perſonæ auctoritas, vt citius credatur, non ſemper prodeſt & cur 6.95
Perſona quarum à querela inofficioſi prorſus repelluntur 38.137
Perſona in contractu expreſſe non vocata, nunquam ſubintelligitur 24.183
Perſona defuncti & hæredis cenſetur vna & eadem perſona 5.287. & par fortuna habenda eſt 6.287
Perſona ſingularis priuilegio vniuerſati cõceſſo, per abuſum vel contrauentionem renunciare non poteſt 33.5
Pertinentiarum nomine quæ accedere ſolẽt, caſtris aut villis in feudum conceſſis 19.35
Petens ſe admitti, ante omnia ſe talem eſſe plenum faciat 5.5
Petere aliquid honeſte poſſe plus eſt, quam honeſte accipere 12.24
Petitio hæreditatis præſcriptione longi temporis non remouetur 28.66
Pignoris ius per taciturnitatẽ & ſcientiam non remittitur 45.269
Pignoris ius in re aliqua quæſitum habenti creditori contra eius voluntatem illud auferri non poteſt 78.122
inter Pignus & hypothecam diſtinctio quæ 111.117
à Piſcium diuiſione ad diuiſionem lignorum ac graminum in iure non fit bona illatio 16.160
Plura quando copulatiue requiruntur, tunc concurſus omnium copulatorum eſt neceſſarius 30.5
Pontifex Rom. quando de bonis eccleſiæ aliquid donare poteſt, idem dicendum de clericis 69. & 70.181
Poſitioni negatiuæ reſpondere non debet 7.163
Poſſe non dicimur, quod commode non poſſumus, vel quod cum difficultate poſſumus 79.225
Poſſeſſio ciuilis penes dominum eſt & non penes vaſallum 32.98
Poſſeſſio longæua inſtar tituli vel conſtituti obtinet 18.91

Poſſeſſio quaſi in hominem liberum non cadit 50.70
Poſteriora prioribus derogant 72.181.49.82
Poteſtas reſpectu recta qualitatis tributa, extra eam non valet 17.185
Poteſtas patria quomodo & quando filius obeſſe poſſit 31.45 hæc cum materia feudorum nihil commune habet 32.45
Præceptoris perſona ſemper veneranda videri debet diſcipulo 6.140
Prælatus de bonis eccleſiæ nihil diminuere debet 8.62
Præmium non laborantium iniquum eſt 26.259
Propoſitio pro, quid arguit 55.152
Prærogatiua maior quoad reuocationem alienationum filiis permiſſa eſt, quam agnatis 30.44
Præſcriptio iuris afferendi an & quando fieri debet 22.92
Præſcriptione ſublatum dici nequit, quod non fuit etiam in actu & potentia cauſatum 25.92
Præſcriptio à quonam tempore incipit 62.204
Præſcriptio fidei malæ particeps, an valeat 45.69
Præſcriptio ſemel completa non poteſt interrumpi & cur 27.93. quæ alias nullam præſcriptionem recipiunt, ea per longæuam poſſeſſionem præſcribuntur 18.91 nulla præſcriptio non valenti agere currit 19.92. verba, nulla præſcriptione obſtante, præſcriptionem temporis memoriam hominum excedentis, cur non excludant 21.92
Præſcriptio ex titulo nullo exſurgere nequit 23.98. ſubſtantialia ad præſcriptionem neceſſaria quænam, & quando deficiunt 21.97. præſcriptio 10. annor. in re feudali tantum valet 36.99.
Præſcriptio non valenti agere, currere nequit 55.102. titulus prioris tituli acceſſio 69.104
Præſcriptibile quod non eſt, per tempus immemoriale non poteſt fieri præſcriptibile 70.104
Præſens & tacens conſentire videtur 21.14
Præſens & tacens in realibus quando ſibi præiudicat 41.269. quando pro contradicente habetur 44.269
Præſumptio vna aliam tollit 59.249
Præſumptio iuris & de iure nullam probationem in contrarium admittit 55.205
Præſumptio potentior debiliorem vincit 6.214 præſumtio vna per plures eliditur 7.214. præſumptio à ſubſtantia deſcendens, validior eſt illa à ſolemnitate deſcendente ibid.
Prætendentes negligentiam vel ignauiam, audiri non debent 51.87
Prætorum eſt exiſtimare, an iuriſdictio ſit ſua 26.84
Prætorum interdictum, quod quiſq; iuris, cur introductum 16.202. quomodo ſeruandum 17.102
Pretium ſuccedit loco rei, non tamen viceverſa 8.282
Princeps ius præſcriptione quæſitum de plenitudine poteſtatis quando tollere poſſit 60.49. Principi nihil amplius placet, quam quod iuſtum & æquum eſt 58.48
Principum literæ & reſcripta in dubio pro ciuſdem accipiuntur, & in alterius detrimentum redundare non debent 57.48
Principis reſcriptum dicitur portio iuris ciuilis rara 27.118
Princeps ex certa ſcientia aliquid faciens, de plenitudine poteſtatis facere videtur 35.166
Principes cum regali dignitate ſemper inueſtiti, in ditionibus ſuis eidem ius habent, quod Cæſar in Roman. Imperio 63.49
Principis appellatione quales perſonæ comprehenduntur 7.241
Princeps iure præſcriptione quæſito adiecta clauſula, non obſtante, derogare poteſt, ſed non inferior à Principe 62.49.
Principes an rem & dominium priuato ex cauſa auferre poſſint, & quando 64.49
Principis reſcriptum, per quod dilatio conceditur, firmum exiſtit 23.77.
Princeps an liceat ius ſubditis ex cauſa auferre 25.77
Principum reſcripta ſine iniuria tertij intelligi debent 23.174
Princeps noua vectigalia ſine iuſta cauſa imponens vel ea exigens, mortaliter peccat, eſtq; præceptis iuriſgentium obſtrictus 29 & ſeq. 174
Principum reſcripta iuri naturali contraria, nō ſubſiſtere poſſunt 31.17. reſcripta principum vltimas hominum voluntates corfirmare debent 34.137
Princeps dicitur fons fidei 32.268. & in eo debet eſſe conſtans voluntas 33.268. debet habere vnum calamū & vnā linguā 34.268. debet eſſe immobilis 35.268 ſicut lapis angularis 54.204
Principes in ſuis ditionis ſue ſubiectis reges eſſe cenſentur 28.15. Princeps naſcitur, Imperator electione fit 29.15. quæ
Principum literæ plenam fidem faciunt 52.150
Princeps in territorio ſuo omnimodam iuriſdictionem exercere poteſt 2.201. ei omnis poteſtas permiſſa eſt, & cur 3.201
Princeps in ſuo territorio dicitur Imperator 4.201. & quicquid vult, lex eſt 7.201. Princeps præceſſor ſucceſſorem obligare non poteſt, & in quibus 24.202. voluntas Principis inſtar cauſæ obtinet 36.203. Princeps priuilegium ſimplex ſubdito conceſſum, etiam ſine cauſa reuocare poteſt 39.203. conuentionib. ſuis naturali obligatione tenetur 56.203. in ore Principis veritas firmior eſſe debet 56.205. conuentiones cum Principe factæ, dicuntur eſſe bonæ fidei 57.205. Princeps pactis conuentis æque ac priuati obligatur 66.206. & promiſſa ſeruare tene-tur 67.206. dicitur fun... 207. contractus cum Principe ... eum vim legis habet 78.208
Principalis corruente, corruit quoq; acceſſorium 51.70
Priuationis pœna non extrahitur ad iura non expreſſos 5.272
Pœna priuationis honorum contra monialem marito nubentem an valeat 272
Pœna legum quælibet contenta eſſe debet 27.272
Priuatio habitum præſupponit 40.17.25. 272.2.2.40.18. & 39.100
Priuationis pœna, & ſic iniuria, ſine culpa præcedente non valet 51.47
pœna Priuationis nō valet, niſi ea ſpecialiter & expreſſe irrogetur 47
Priuationis pœna locus non relinquitur, & in quibus 17.4
Priuatus bona ſua à ſuperiore in feudum accipiens, ea domino tradidiſſe videtur 15.
Priuatus quaſi poſſeſſione iuris alicuius incorporalis, remedio reſtitutorio vti poteſt 79.9
Priuilegium proprie quodnam dicitur 31.5. & quando in contractum tranſire dicitur 32.5. abuſu priuilegij vel contrauentio præter eius commodum tollere nil poteſt 34.5
Priuilegia perſonas non egrediuntur 25.202
Priuilegij auferendi cauſa, quando ea perſona Principis ſubeſſe dicitur 35.203. ſimile priuilegium in contractum tranſire poteſt 38.203. verba vniuerſalia priuilegiis inſerta, ſuis ſunt natura 2.204.
Priuilegium pecunia conceſſum in contractum tranſit 58.205
remuneratorium Priuilegium eſt irreuocabile 59.205
Probandi onus dicenti & affirmanti, non neganti incumbit 9.142
Probare & allegare ſunt diuerſa 24.165
Probationes luce meridiana clariores eſſe debent 23.267
Probationes requiruntur ad retractandum ſententiam per reſtitutionem in integrum 24.267
Probatio affirmanti incumbit 44.138
Probatio ad victoriam obtinendam tam neceſſaria eſt, quam panis in menſa, & vinum optimum in hoſpitio 30.235
Probatio liquidiſſima eſt iuris præſumptio 41.37
Probatio per coniecturas in quibus ſufficit 42.247
Probationes ita inſtitui debent, vt neceſſario concludant, eaq; concludere non debent per poſſibile, ſed per neceſſe probabile 44. & 45.149 vide de re, aliqua conſtare debet per probationes, & non per diuinationes 46.149. probationes in criminalibus ſole clariores eſſe debent 7.149
probationum & veritatis inueſtigandæ genera quænam & quot ſunt 60.154

Proba-

Index.

Probatio incumbit ei qui dicit, non qui negat 5.106
Probatio vbi non ſuburnit, ibi confeſſio ſubuenire debet 11.75 & confeſſio ipſa in noto rium inducit 10.74
Probatio contra iuris præſumptionem & de iure admitti non debet 12.75
Probatio per neceſſe & probabile concludere debet, non per poßibile 13.34
Probatio nulla melior, quam propria partis confeßio 2.183.33.166.9.74
Probationis neceßitas partes actoris ſuſtinenti incumbit 10.142
Probatio affirmanti incumbit, & non neganti 18.35
Probatio facti dubia nihil releuat 17.36
Procuratoris rationibus, iuramento ſcribentis interueniente, quando creditur 16.37
Proditionis crimine ſemel ſe inquinans, in poſterum etiam futurus proditor cenſetur 9.33
Proditio fidei vel fidelitatis maxime aduerſaria eſt 7.33
Proditor fidem non habet 5.33
Producens inſtrumentum cenſetur fateri vera eſſe omnia, quæ in eo continentur 14.142
Producenti quando mora imputari poteſt 164
Non Prohibita cenſentur eſſe permiſſa 46.269
Prohibito vno, cenſentur prohibita ex illo ſequentia 8.115
Promißio Deo facta ſiue fiat cum, ſiue ſine ſolennitate quatenus legitima & iuſta eſt, promittentem apud Deum obligat 12.271
Promißio quando nulla eſt, iuramentum ſubſequens quoque nullius roboris eſt 44.27
Promißio, cum commodum erit, quomodo intelligi debet 78.265
Promißio in carcere facta non valet 51.28
Promißio ſub fide & dignitate principum facta, inſtar iuriſiurandi obtinet 4.55
Promißis & pactis conuentis ſtandum eſt 10.172
Promißis quibuſnam ſtandum eſt 39.67
Promittens ſe non habiturum aliam, præterquam vel in vxorem, an cenſeatur contrahere matrimonium de præſenti 20.21.108
Promittens, quod aliquam in vxorem, vel nullam, niſi illam ſit ducturus, cenſetur contrahere ſponſalia de futuro, niſi conuocatis amicis hoc dicat 22.108
Propoſitum & voluntas maleficia diſtinguunt 38.6
Propoſitū idem operatur in propoſito, quod oppoſitum in oppoſito 34.203
Proteſtatio quando proteſtantis ius illæſum conſeruat 59.222
Proteſtatio animum & intentionem agentis quando declarat 24.59
Proteſtatio facto contraria quando de iure non releuat 84.126
Proteſtatio actui vel facto contraria non releuat 54.152
Proteſtatio eſt oratio declarans animum faciendi quid in futurum 56.152
Prouentus annui & redditus rerum immobilium inſtar obtinent 23.14
Proxenetæ officium quando & in quibus interueniat & promiſſum eſt 10.24.& 35.26
Proxenetici conſtituendi & reſeruandi modus quiſnam 36.27
Purgatio per iuramentum facta, dicitur & eſt ſubſidiaria 71.155

Q.

Quæ alio loco acceßionis adiecta ſunt, ea etiam iiſdem cedant
Quæ alius inuitus facere poſſumus, ea etiam illis ignorantibus conceſſa nobis eſſe videntur 24.196
Quæ contra leges & vtilitatem publicam à priuatis extorquentur, ea odio digna ſunt, non gratia 26.203
Quæ iuris gentium ſunt, ab ipſo Imperatore nobis inuitis auferri non poſſunt 26.118
Quæ libera ſunt voluntatis & facultatis, hæc non præſcribuntur 51.102
Quæ neceſſaria non ſunt, ea aliter necesitant 25.164
Quæ non meo, ſed alieno facto alteri quæſita ſunt, ea facto meo eidem auferri non poſſunt 18.43
Quæ palam ſiunt, nullam habent fraudis & doli præſumptionem 38.118
Quæ poſtremo loco geſta ſunt, prioribus derogare ſolent 50.87
Quæ requiruntur, vt quis poſſeſſor efficiatur 11.288
Quæ ſunt meræ facultatis & voluntatis, in his nec conſuetudo, neque præſumptio inducitur 51.70
Quæ ſunt in conditione, ea non ſunt in petitione 13.75
Quæ ſunt meræ facultatis, non præſcribuntur 44.101
Quæ ſunt ad agendum temporalia, ea ſunt ad excipiendum perpetua 56.102
Qualitas maior in mundo non eſt, quam illa, quæ per cauſam finalem importatur, ſine qua aliquis non eſſet contracturus 10.3
Qualitas diſpoſitioni adiecta, eam limitat 11.257
Qualitas ſine ſubiecto non eſt 10.282
Qualitas alicuius effectus quotieſcunque, eſt productiua, iſte effectus nunquam inualeſſe producitur, niſi qualitatem legitime ſubeſſe probetur 3.3
Quando quid in contractu concluſum dicitur 63.323
Quando quis per ſubſtitutum ſeruire poteſt 5.136
Qui aliquid declarat, nihil noui facit vel dicit 78.156
Qui alium quid facientem prohibere poteſt, id ipſe committere non debet 33.173
Qui bene ſoluere vult, is bene obligare non detrectat 20.267
Qui cum alio contrahit, eius conditionis, cum quo contrahit, ignarus eſſe non debet 79.123
Qui cum pupillo contrahit, ei obligatur, & non contra 101.126
Qui cum alterius domini vxore adulterium commiſit, an feudo priuandus 6.33
Qui dicit talem ſe eſſe, illud ipſum probare tenetur 1.163
Quietationes ſolutionem debiti optima probant 11.57
Qui non implet, quod implere tenebatur, ſuinam beneficio renunciare videatur 74.225
Qui è domino recedendo, tacito renunciaſſe ſocietati dicitur 82.326
Qui pro ſe interuenire non prohibetur, mandare creditur 86.227
Qui ſcire debuit, tam in culpa eſt, quam qui ſcinit 93.227
Qui nunquam poſſedit, eius reſtitutionem petere non poteſt 57.8
Qui proprio facto poſſeßione cecidit, is nequaquam reſtitui debet 58 & 62.8
Qui non improbat, is probare videtur 20.216
Qui iam ex officio obligantur ad conficiendum inuentarium 32.217
Quilibet eſt ſuorum verborum interpres 48.220
Quilibet ius ſuum tueri debet, non iniuriam committere 72.155
Quilibet alterius odio prægrauari non debet 75.182
Quilibet ſibi prodeſſe debet, & alteri non nocere 30.203
Quilibet in proprio ſolo ad libitum ædificare poteſt, ſecus in alieno 53.70
Quilibet illud mente agitaſſe vel ſenſiſſe dicitur, quod verba ab ipſo prolata præ ſe ferunt & ſignificant 32.264
Quilibet id ſenſiſſe dicitur, quod eius verba præ ſe ferunt 20.186
Quilibet conditionem ſuam meliorem facere debet 41.175
Quilibet & alienas lites in ſe ſuſcipere poteſt 8.288
Quilibet in arboribus tantam partem habet, quantam in terra habet 14.160
Quilibet voluntatem ſuam diſpoſitioni & voluntati iuris conformare velle cenſetur 32.284.9.81
Quilibet talis eſſe dicitur, qualis eius amicus vel factis vel verbis demonſtratur 61.152
Quilibet rerum ſuarum eſt moderator & arbiter iuſtus 47.7.25.135.26.78.85.124.60.103
Quod ſemel probatum eſt, id poſtea reprobari nequit 17.216
Quod nam dicatur verum eſſe. 23.217
Quod ſua natura temporale eſt, id perpetuum fieri nequit 61.122

Quod

Quod neutrius eſt, dici quidem non poteſt 7.116
Quod quis ex perſona ſua non habet, id ex alterius perſona conſequi poteſt 63.103
Quod differtur, non auffertur 24.77
Quod quiſq; iuris in alium ſtatuerit, ipſe eodem iure vtatur 56.249
Quod nomen habet, illud & nominis effectum habere dicitur 47.207
Quod ſemel placuit, amplius diſplicere non debet 10.251
Quod in vno diſpoſitum eſt, id in alio etiam diſpoſitum eſſe cenſetur 61.205
Quod per ſe nullum eſt ei, quod validum eſt, præponderare non debet 62.113
Quod omnes ſimiliter contingit, id ab omnibus æque comprobari debet 48.7.52.7.9.288
Quod noſtrum eſt, ad alium abſq; facto noſtro transferri nequit 12.159
Quod per ſe firmū eſt, non debet per id, quod nullum eſt, vitiari 63.113
Quod per regem vel alium virum ſanctum fit, id iuſtum eſſe præſumitur 68.182

R.

Raptores diaconiſſarum, quæ Deo dedicatæ ſunt, capitis pœna & amiſſione bonorum puniuntur 7.271
Ratificatio quando ex non facto inducitur, & quando non 44.& ſeq. 247
Ratio naturalis & iuris pactis & conuentionibus partium peruertari non poteſt 3.11. ratio naturalis auctoritate legis mutari poteſt 7.12
Ratio naturalis non eſt monitor fallax, à natura nobis inſitus. & in omni humano negotio conſulendus, teſte Cicerone 31.203. eſt fons totius iuris, a qui & boni 32.203
Ratio & veritas Cæſare maior & potentior eſt 7.140
Rationis diſparitate habita, determinatio eius à qua liter non determinat 48.248
Rationum reddendarum de ære alieno cura cui incumbit, is de omnibus, quæ ab eo geſta ſunt, fidem præſtare debet 13.57. rationum libro manu alterius ſcripto, tur maior fides adhibeatur, quam ipſius adminiſtratoris 20.58. rationibus Procuratoris, iuramento ſcribentis interueniente, quando creditur 16.57
ex Rationibus multis vna aliqua quando ceſſat, diſpoſitio propter alias conſequentes nihilominus valet 38.67
Rectores hoſpitalis alicuius ſine cauſa ab officio remoueri non poſſunt 2.256
Redditus annui rerum immobilium inſtar valent 23.14
Relatum in referente ineſt 7.89.10.96
Religioſi cum monialibus habitare non debent 9.271
Religioſi in ſimilibus rebus peiora faciunt, quam laici 28.173
Remedium l.2. Cod. de reſcind. vend quando in tranſactione valeat, & quando non 6.232. 12.233
Remedia recuperandæ poſſeſſionis nulli, niſi deiecto competere poſſunt 54.7
Replicatio eſt agentis exceptio, cuius ius non eſt præſcriptibile 57.& 58.102
Reſpublica præmio & pœna continetur 4.184
Reſpublic. creditrix cunctis chirographariis creditoribus præferri debet 4.278. Reſp. publ. iure minorum vti ſolet 7.279
Res eccleſiaſtica an abalienari poſſint vel non 1.61
Res quælibet ad naturam ſuam reuerti poteſt facile 16.63
in Rerum eccleſiaſticarum alienatione, an leges ciuiles ſeruentur 18.64
Res ſemel alienabilis ſeu emphyteuticaria facta, ſemper talis manet 24.65
Res ſemel feudalis facta, poſtea rurſus in feudum libere concedi poteſt 20.66
Res inter alios acta, aliis nec prodeſſe, nec obeſſe poteſt 67.30.11.142
Res eccleſiæ ſine debitis ſolemnitatibus infeudari vel abalienari nequeunt 29.66.
Res eccleſiæ infeudari non poteſt, niſi conſuetudo infeudandi ſpecialis ſubſit 31.66
Res quælibet cenſetur eſſe eius naturæ, cuius potiſſima ipſius pars eſt 17.34.32.36
Res pecunia dotali comparata, ipſa quoq; dotalis eſſe cenſetur 35.16
Res alicuius forma & effectus magis attenditur, quam denominatio 26.59
Res dotalis matrimonio conſtante, ab vxore vendicari nequit 3.116
Res alicuius dominus qui eſt, eiuſdem etiam vendicandæ ius habet 4.116
Re vna duob. vendita is præfertur, qui prior poſſeſſionem nactus eſt 49.111. declaratur 57.112. idem valet in duorum præſentatione 50.111. item in pignore 51.112 fallit in matrimonio & quæ ſit eius ratio 54.112. item ſecus eſt de iure Canonico 59.113
Res ex conſummatione formam & perfectionem recipit 106.229
Res quælibet in dubio cenſetur allodialis, & non feudalis 35.36
Res inter alios acta, aliis non præiudicat 58.222
Rerum ex nominis emptione obligatarum dominium, an ad emptorem tranſeat 5.195
Res qualitatem aliquam ſemel induens, talis ſemper perſeuerare dicitur 40.37
Res ex pecunia militis empta, ſpecialis fauore à militis iudicari poteſt 4.281
Res ambigua diligenter examinata & tandem inuenta, ſemper attendi debet 39.136
Res alicuius geminatio multum operatur 12.251
Res iudicata tantam vim habet, vt de albo nigrum, & de nigro album efficere poſſit 5.74
in Rebus arduis nemo cautioni ſtare debet 5.260
Rerum vocabula immutabilia ſunt 12.12
Res hæreditaria ſemel apprehenſa, amplius hæreditaria dici non poteſt 1.263
Res emphyteutica quibus ex cauſis amittatur 19.4.20
Res vna & eadem diuerſo iure cenſeri non debet 103.126
Res in dubio pro æquiualenti pretio quomodo vendita eſſe dicitur 14.34
Res quælibet libera præſumitur tantiſper quoad ius in ea conſtitutum ſit 18.162
Res iudicata pro veritate habetur 14.3. præſtamque executionem ea habere debet 6.74
Retrouenditionis pacto an in venditione præſcribi poſſit 41.100. pactum retrouenditionis contra præſcriptionem an admittatur, ſi tempus 100. annorum interueniſſet 49.101
Reuelator ſecretorum nomen proditoris meretur 16.116
Reuocandi ius vtrumfratri alienatoris eiuſque filiis competat, & quando 3.45
Reus intentione actoris probata, exceptionem ſuam etiam probare tenetur 3.163
Reus excipiendo perſonam actoris aſſumit 4.163
Reorum eſt fugere 60.249. vnde rei dicuntur fugientes 61.249
Reus propter crimen commiſſum quando in carcerem conijci debet, & quando non 29.26
Rex in regno ſuo talem poteſtatem habet, qualem Imperator in Romano imperio 19.134. & dicitur lex animata in terris 20.134
Rubrica negatiue concepta, cuius ſit momenti 71.181

S.

Salinariæ partes tanquam res incorporeæ poſſeſſionem non recipiunt 67.8
Stetis & conſilio quis id, quod non debet, præſtat, in ſua re regenda ſit arbiter & moderator 32.26
Scientia certa ad delictum inducendum requiritur 2.32
Scientia ſola an ſufficiat 41.68
Scientiæ probatio allegantis incumbit 23.195
Scire & ſcire debere paria ſunt 91.227
Scripta famoſa & iniurioſa quomodo intelligenda, cuius fama contumelioſe læditur 18.98
Scriptura ei non iuuatur, cuius in eadem nulla fit mentio 15.113
Scriptura quod non cantat, nec nos cantare debemus 2.113
Scriptura ſemper loqui dicitur 8.184
Scripturæ ordo quando ſpectatur, & quando non 18.187

Scriptu-

Index.

Scriptura verba quando plene probant 7.158
Scriptura priuata in commodum ſcribentis regulariter non probat 12.57. *ſcriptura publica de magnis ſummis aeris alieni fieri ſolent* 14.57
Scriptura & teſtium depoſitio à parte procedunt 22.58
Semel quod placuit, id amplius diſplicere nequit 33.26
Senatuſconſulti Velleiani renunciatio quando valet, & quando non 100.125. *cuius beneficium propter fragilitatem ſexus ſit mulieri introductum* 99.125
Senſu habito, habitum finem 61.121. *& habito fine de modo & qualitate verborum non curandum* 62.121
Sententia etiam iniuſta caſui fortuito aequiparatur 47.269
Sententia quot, tot capita 25.65
Sententia in rem iudicatam tranſiens, executioni mandari debet 6.74
Sententia caſus fortuito aequiparatur 1.283
Separatio aliud eſt, aliud ſpecificatio 15.160
à Separatis vel diuerſis non fit bona illatio 26.265
Sequentia per praecedentia declarari debent, & econtra 35.175
Sequentia cum conceduntur, eidem & antecedentia conceſſa etiam videntur 22.4
Sermo ſimpliciter prolatus, de primo ſaltem actu accipi debet 77.182
Sermo generalis tantum operatur quoad omnia, quantum ſpecialis, quoad ſpeciem 56.110
Serui etiam in tranſitu pretoris à domino manumitti poſſunt 42.238
Seruitia debent eſſe proportionabilia & commenſurabilia feudo 43.37
Seruitus genera quotuplicia ſint & quaenam 72.72
Seruitus nulla in hominem liberum cadit 50.70
Seruitutis timor eſt metus iuſtus 53.28
Sigillum eſt res inanimata per ſe nihil probans 64.223
Similitudo vbi non eſt plena, non valet 54.242
Si quis iuramentum vi vel metu extortum ſeruerit, querimoniam non facit 40.17
S[illegible] quae [illegible], per ebrietatem ignoranter committunt 7.23
Socius nihil agere, non dicitur ſocius 81.220
Solemnitas etiam extrinſeca ex tot annorum lapſu an coniectura probabilis fiat 20.64. *quando de ſolemnitate praeſumenda ad excluſionem & in praeiudicium alterius agitur* 21.64
Solemnitates quaenam praeſumantur, & quae non 36.2
[illegible] ſeptem legum ſcriptoribus ſa[illegible] 3.184
creditoris creditori, quando libera-tur 42.269. *vni ſponte ſoluens, quod alteri debet, non liberatur* 43.269
Solutionis inſtrumentum, cui ſemel datum eſt, amplius moleſtari vel inquietari non debet 5.56
Solutio ad obligationis deſtructionem an deſtinata ſit 69.71
Solutionis inopia debitorem an excuſet 33.78
Spoliatus ante omnia reſtitui debet 63.8
Spoliati reſtitutio non in iure petentis, ſed in odio ſpoliantis fundatur 60.8
Sponſa dicitur mulier, quae matrimonium contraxit per verba de praeſenti, nec venit nomine vxoris in odioſis 42.111
Statuta ita ſunt intelligenda, ne ius commune laedant 94.125. *eorum verba ſecundum ius commune accipi debent* 95.125. *& deinde ad ius commune reſtringenda ſunt* 96.125
Statuta ſunt ſtricti iuris, ſtrictè, & propriè intelligenda 8. & 9.33. *ſtatuta de donationibus diſponentia, de proprio & vero intelligenda ſunt* 23.135
Statuta locorum in facto conſiſtunt 20.35
Statuta in mulierum contractibus conſanguineorum auctoritatem requirentia, ſunt aequiſſima 7.233
Stellionatus in crimen quinam incidant 23.25
Stellionatus crimen quibus obiici poteſt 21.25
Stupri poena quae ſit 36.110
Subditi ſunt obligati bene obedire 12.202
Subditus contra magiſtratus ſui poteſtatem facere videtur, ſi eius iuriſdictionem ad alium traducere velit 16.3
Sublatum praeſcriptione dici nõ poteſt, quod in actu & potentia cauſarum nõ eſt 40.100
Subrogatum ſapit naturam eius, in cuius locum ſubrogatur 13.12
Subterfugiens iudicium & probationes occultans, malam cauſam fouere praeſumitur 12.242
Subtilitas nimia ad pernitiem plerunque tendere ſolet 48.120. *& inſtar ludibrii obtinet* 49.120. *realitatem vulnerat* 50.120. *nec in iudiciis admittenda* 51.120
Subtilitatis diſtinctio hoc in loco inconſul. 13 quaenam 47.120
Succeſſionis liberorum ſuorum nemo ſucceſſionem alienam anteponere velle praeſumitur 39.17
Succeſſores mediis qualitatem rei non mutant 47.20
Succeſſor feudalis an debita feudi ratione vel occaſione contracta ſoluere neceſſe habeat, & quaenam ſint eiuſmodi debita 45.86
Summa parua an etiam ſine inſtrumentis vel quietationibus, & quando probetur 17.18
Superioritas eſt imperii ſublimioris & ſummi dominatus ſymbolum 1.201
Suſpicionis genera quaenam ſint 70.154

T.

Tempus ſine certa definitione prolatũ, de tempore perpetuo accipitur 78.72. *ſpatium tanti tẽporis, cuius initium non extat, vim legis habet* 43.69
Tempus non eſt modus obligationis inducendae 67. & ſeq. 71
Theophilus in §. affinitatis. Inſtit. declaratur 45.111
Terminus probatorius dicitur eſſe peremptorius 19.164
Territorii ius habens, dicitur habere exercitium iuriſdictionis 79.208
Territorium & proprietas dicuntur ſeparata & diuerſa 81.208
Tertius quando in iudicio iura ſua proponere poteſt 40.268
Tertii depoſitio & vox pro aliquo tanquam verum teſtimonium quando probet 21.58
Teſtamentum approbans, legata praeſtare nõ tenetur 35.254. *in teſtamento teſtes ſeptem praeter notarium de iure vete. adhibebantur* 4.251. *in confectione ſolennis teſtamenti quot perſonae requirantur* 5.251. *teſtamentum per codicillos non tollitur* 30.253. *diſpoſitio teſtamenti continens inaequalitatem, dicitur odioſa* 33.254. *in rebus dubiis pro teſtamento maxime iudicare debemus* 6.251. *opinio vnius Doctoris ſingularis, pro teſtamento faciens, aliorum Doctor. opinioni contra teſtamentum praeualere debet* 8.251. *primum teſtamentum quando per ſecundum non rumpitur, liberis inaequaliter inſtitutis* 27.253
Teſtamentum ab alterius voluntate pendere non debet 97.125
Teſtamentorum iura ſemper firma eſſe debent 38.119
inter Teſtamenta & codicillos differentia quae 43.119
Teſtamenti confectio eſt graue & arduum negotium 36.264
Teſtatoris voluntas vbi clara eſt, ibi omnis amaritudo ceſſat 14.257
Teſtatoris voluntati contrauenient, priuari debet omni commodo ex teſtamento proueniente 31.260
à Teſtatore primo loco nominati in teſtamento magis dilecti praeſumuntur 2.262
Teſtatoris verba quando clara ſunt, tunc illis ſtari debet 13.263. *teſtator enim ſeipſum declarat, tunc neceſſaria non eſt alia gloſſatio* 14.263
quod Teſtator non dixit, nec nos fingere ſeu ducere debemus 15.263. *teſtator quod nõ diſpoſuit, noluiſſe praeſumitur* 16.263. *hic tantum diſponit, quantum loquitur* 17.263. *teſtator diſpoſitionem ſuam ſecundum ius commune conformare ſemper praeſumitur, nullo ſtatuto in contrarium exiſtente* 22.263
Teſtatorum voluntates debent eſſe piae 2.251. *teſtator cur dicatur perſona miſerabilis* 3.251. *teſtator dolo inductus teſtamentum feciſſe non praeſumitur* 13.251

Teſti-

Teſtimonium vnius nec iuſtificat nec condemnat 39 147

Teſtimonium iudiciale extraiudiciale præualet, & quando 31.166

Teſtis tanquam falſarius, quando puniri debet 30.166 teſtibus credendum eſt, & non teſtimoniis ſecundum Hadrianum Imperatorem 29.166

Teſtis non iuratus non probat 7.106. teſtis vnius & ſingularis non probat 8.106. niſi teſtator diſpoſuerit, vt dicto vnius ſtetur 9.106. vel niſi de modico præiudicio agatur 10.106. vel niſi teſtis de ſuo facto deponat 11.106. vel niſi quis ſit inſtar duarum perſonarum 12.106. teſtis per ſcriptum deponere non poteſt, & quæ ſit eius ratio 15.107 teſtes produci debent, citata vel præſente parte 16.107

Teſtium receptio nulla eſt, aduerſario non citato 114.128

Teſtis deponens iudicando nihil probat 8.195. officium teſtium eſt non reſpondere de iure. ſed iudicem potius de facto informare 6.195. teſtibus potius iudicantibus quam teſtimonium ferentibus fides non adhibetur 7.195

Teſtis vnius dictum quando ad inducendam probationem ſufficit, & quando non 29.145.33.146 37.147. depoſitio vnius teſtis quando plene probat 30 145

Teſtes liquidam ſaltem probationem conſtituunt: confeſſio manifeſtiſſimam 8. & 9.242

Timoris vani excuſatio nulla eſt 41.27

Titius eſt quidam quaſi dominus feudi auiti vel paterni 29.44

à Tituli primordio poſterior euentus formatur 39.37

Totum ad ſe partem trahit, ſed non econtra 81.205

Tractatus obligationem non inducit 18.267

Tranſactio ſuper lite ficta nõ valet 14.202 de quorum contractuum numero eſſe cenſeatur 84.208

Tranſactio eſt contractus innominatus 13.233

Tranſactio nullo dato vel promiſſo non valet 22 234. Tria ad omnem tranſactionem potiſſimum requiruntur, & quænam: 1.233. tranſactio, ſententia & præſcriptio à pari procedunt 23. 234. tranſactio approbari videtur ex eo, quod virtute eius quid ſoluitur 29.235. exceptio tranſactionis eſt exceptio litis finitæ 37.236. in tranſactione pœnitentia prorſus non valet 46.238

Tunica pallio propior 28 196

Tutor nomine ſuo quid faciens, cenſetur id facere nomine pupilli 18.244. tutores agnati quando pupillis ſuis ſuccedunt 28.245 diſpoſitio iuris Saxon. quando tutores à rationũ redditione eximit 29.245 quilibet tutorum in ſolidum habet officium 38 246. confeſſio tutoris vel curatoris, quando pupillo vel minori non præiudicat 49 248

Tutores & curatores loco dominorum habentur 22.216

Tutores inuentarium non cõficientes quando excuſantur 33.217.36.218

Tutoris tranſactio quando valet, & quando non 15.202

Tutoris officium & curam quænam pertinent 7.62

V.

Valoris ſemel probati quantitas, in poſterum etiam perſeuerare præſumitur 16.34

Vaſallagium ſiue Vaſallitium ſpatio 30. annorum præſcribitur 71.71

Vaſallus ſine conſenſu domini cõſtituere ſeruitutem non poteſt 22.283

Vaſallus domino fidem frangens, dominio feudi vtili priuari debet, & ſic econtra 64.30

Vaſallus melioris conditionis eſſe non debet, quam dominus 26.98. vaſalli directum dominium contra dominum præſcribere non poſſunt 30.98

Vaſallus rem feudalem deteriorem reddens, ſeu ea abutens, feudo priuari debet 13.3. vaſallus emphyteutæ exæquatus, interdicto vnde vi aduerſus dominum experiri nequit 59.8.72 9. vaſallus reſtitutionẽ quando petere poteſt, & quando non 71.9. vaſallus intra annũ & diem renouationem inueſtituræ non petens, feudo priuatur 74.9

Vaſallus quando fructuario æquiparatur 38 45

Vaſalli æs alienum an ſit onus feudi vel onus hæreditatis 15. & ſeq. 82

inter Vaſalli debita contracta, diſtinctio quænam 46.86

Vaſallus ſine domini conſenſu feudum abalienans delinquit 20.44

Vaſallus alienando agnatis præiudicat ſuorum liberorum ad vitam quod attinet 43.46. ius vaſalli priuis non eſt, niſi ſua liberorum ſuorum vita terminetur 44.46.

Vaſallus ſine culpa feudo priuandus non eſt 47

Vaſallus & dominus bonam fidem agnoſcere mutuo debent 8.95

Vaſallus ne male de domino loquatur, abſtinere tenetur 18.24

Vaſallus propter tim inficiationem quando feudo cadere dicitur 1.32. quando feudo priuatur, & quomodo 3 32. hic, cuius feudum abiudicatur, quomodo infamis ſit 5.32. hic propter violentum impetũ quomodo feudo priuari debet 10.33. vaſalli appellatio & denominatio feudum præſupponit 42 37. vaſallus & denominatio ſine feudo eſſe nequeunt 43 37

Vectigalis colligendi ius habens, ex priuilegio aliquo, illo vti, & nõ abuti poteſt 76.181

Vectigal vnde nomen ducit 43.176 vectigalia iurigentium cur repugnãt 73.181

Vendicationis effectus quinam 98

Venditor an emptori ex ipſa contractus natura de euictione teneatur 39 68

Venditoris frater & agnati quando inueſtitura ſimultanea priuari poſſunt 48.47

Venditum in dubio id eſſe intelligitur, quod pretio ſit conſentaneum 1, 34

Verba hæc, ſi expedire videris, quid ſignificent 32.66

Verba hæc, libere concedes, quomodo intelligenda 33 66

Verba arbitrium boni viri præ ſe ferentia, an voluntatem liberam importent 34.66

Verba hæc, certis annis, quomodo accipienda 70.71

Verba, in alle wege/ vnd anderſt nicht/ æquipollent vocabulis Latinis, omnino, & omnimodo, id eſt, omni omnino via 16.233

Verba, non vlciſci, vindicari, &c. in ſecuritatibus & præſtationibus ab incarceratis tempore liberationis datis poſita de vindicta extraiudiciali intelliguntur, & non de ea, quæ per viam iuris ſit 10.276

Verborum repetitionis & inculcationis effectus quinam 48.177 multiplicatio verborum non neceſſaria ſubſtantiam rei non mutat 65.180

Verbi vbertweyſen/ quæ ſignificatio 49.150

Verba qualia ſunt, talis etiam animus loquentis eſſe cenſetur 58 152

Verba in propria ſignificatione accipi debẽt 22.135

Verba & conuentiones eorum, qui negotiis contrahendis implicantur, dicuntur forma contractus 32.16

Verba vbi clara ſunt, ibi aduocatorum cauillationes ceſſare debent 5.279

Verba vniuerſalia maioris efficaciæ ſunt, quam generalia 30.36

Verba mentem & voluntatem dicentis declarant 24.35

Verba per ſe iniurioſa, animo iniuriandi prolata cenſentur 21.186

à Verborum per ſe manifeſtorum proprietate recedere non debemus 22.186

Verbum irreuocabile volare dicitur 32.189

Verba in contractibus otioſe appoſita cenſeri non debent 47.101.53.102

Verba, quandocunque, toties, quoties, an infinitatem importent 48.101

Verba, quandocunque, quandoque, an in pacto retrouenditionis otioſe appoſita cenſeantur 54.102

Verba ſunt character animi 31.264

Verba intentionis & mentis alicuius declaranda & non contra ſeruire debent 33.264.16.173

Verba in materia odioſa non ita ſtrictim ſunt accipienda, vbi propria eorum ſignificatio reperiri poteſt 41.111

Ver-